

POR

LA SAGRADA RELIGION DE NVESTRA Señora del Carmen Calzado, y Fray Iuan de Morales Religioso de ella.

CON

El señor Fiscal del Consejo, y persona, que representando su Dignidad ha salido à este pleyto.

1 SENTENCIOSE esta causa intempestiua, y aceleradamente: apelóse de ella, admitiòla Monseñor Nuncio: notificósele al Fiscal Eclesiastico, que consintiò en la apelacion: inhibióse al Iuez; diose por inhibido: entregòse el pleyto originalmente en el Tribunal, y en este estado el señor Fiscal dió peticion, pretendiendo, que el señor Nuncio en conocer, y proceder, ha hecho, y haze fuerça, y en auer admitido la apelacion, y que ha, y debe mandar, que se remita el pleyto al Iuez a quo; para que lleue a debida execucion su sentencia, que se haga la actual degradacion, y rinda en el patibulo el Religioso los vltimos alientos de su vida.

2 Esta pretension tiene dos partes, ô Articulos, en que se diuidirá este papel.

3 El primero: Que en conocer, y proceder Monseñor Nuncio, no ha hecho, ni haze fuerça, ni agrauio.

4 El segundo: Que tampoco la ha hecho en auer admitido la apelacion, ni proceder ad vlteriora en la causa.

A AR-

ARTICVLO I.

Que en conocer, y proceder Monseñor Nuncio, no ha hecho, ni haze fuerça, ni agrauio.

5 Tratarà de fundar el señor Fiscal, como lo insinua en su pedimiento, que en conocer, y proceder Monseñor Nuncio haze agrauio, respeto de que la Iurisdiccion Eclesiastica, que compete a este Religioso, no es de derecho Diuino, y que assi la justicia seglar pudo, y puede conocer, ex laté adductis, & cõgestis á Bobadilla lib. 2. Polityc. c. 18. a n. 23. donde con muchos fundamentos esfuerça esta doctrina.

6 Especialmente en este crimen de falsificacion de moneda, que es especie de crimen læsæ Maiestatis, Tiber. Decian. in pract. crimin. lib. 7. cap. 26. n. 1. Carol. de Grass. de effect. Clericat. effect. 1. n. 576.

Respuesta.

7 Lo primero, que los delitos atroces perpetrados por algunos Eclesiasticos, zelo especial de la vindicta publica de los Iuezes seglares, que no es possible aya sido, ni sea otro su fin, é intento, ha solicitado a algunos Autores, que ó por adulacion, ó poco afectos a este Sagrado, Sagrada, y Diuina Immunidad, a que la ayan procurado barrenar, defendiendo, que no es de derecho Diuino, ni lo real, y bienes del Estado Eclesiastico, ni lo personal vngido, que los constituye en porcion superior, y especial familia del mesmo Christo: y si de espacio estuuieramos, a todas luzes verificaramos, que la fuerça de estos respetos les hizo seguir, y defender opiniõ tã opuesta a los lugares Sagrados, Sacros Canones, y declaraciones Pontificias. Por la breuedad de la materia solo assentaremos por verdaderissima, mas comun, mas ajustada, y mas sin escrupulo, especialmente en nuestra España, cuyo titulo de Catolicos no admite agenas impressiones, ni estrañas costumbres, que esta immunidad es de Derecho Diuino, ò que tiene su origen, y principio inseparable de el, Genes. cap. 46. dõde los Levitas fueron separados de los demàs Tribus en todas las marerias ciuiles, y seculares, Exod. c. 28. Deuteronom. c. 27. & Genes. c. 47. donde tambien fueron exceptuados los Sacerdotes, e Immunes, Esdras lib. 1. c. 7. ibi: *Vobis quoque notum facimus de vniuersis Sacerdotibus, & Levitis, & Cantoribus, &c. vt vectigal, & tributum, & annonas non habeatis potestatem imponendi super eos.* Et Matth. c. 17. & ex c. quamquam, de censib. Concil. Lateranen. sub Alexandro III. c. 14. sess. 6. & ex alio Cõcil. Lateran. 12. in c. 46. sub Innocent. III. Quod debet seruari, sicut Euangeliũ, vt tentẽ Hostiens. cum alijs, quos refert, & sequitur Burs. singulari in cons. 42 n. 3. tom. 1. Cõcil. Colon. p. 9. c. 13. & c. 20. ibi: *Immunitas Ecclesiastica vetustissima res est, iure pariter Diuino, & humano introducta*, & ex alio Concil. Lateran. sub Leone X. sess. 9. ibi: *Cum à iure tã Diuino, quàm humano laicis, potestas nulla in Ecclesiasticas personas attributa sit*, Concil. Trident. sess. 25. de Reformat. c. 20. ibi: *Ecclesiæ, & personarum Ecclesiasticarum Immunitatem Dei ordinatione, & Canonicis sanctionibus constitutam*, e infinitos

que

que refiere el mesmo Bobadilla d. lib. 2. Polityc. c. 18. á n. 17. Gutierr. de Gabellis, lib. 7. q. 92. á n. 8. cum plurib. alijs, Dian. tom. 1. resol. moral. tract. 2. de Immunit. Ecclesiar. resol. 1. & latiús tom. 7. tract. 1. de Immunit. Ecclesiast. resol. 2. & resol. 4. & 5. & 7. cum pluribus alijs Laurentius Landtmeter de vetere Clerico, & Monacho, lib. 3. c. 4. Thomas del Bene de Immunit. & Iurisdict. Ecclesiast. c. 1. dubit. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 14. & 15. & c. 2. dubit. 4. & c. 3 & c. 4. dubit. 31 in princ. Suar. contra Reg. Angliæ, lib. 4. c. 9. Laym. in Theolog. moral. lib. 4. tract. 9. cap. 8. n. 1. Sousa in tract. de censur. Pauli V. fol. 25. & seq. Azor. p. 1. lib. 5. c. 12. q. 1. Bonacin. de contractib. disp. 10. q. 2. punct. 1. §. 1. n. 3. Filliuc. tom. 1. tract. 16. c. 11. n. 316. & tom. 2. tract. 25. cap. vlt. n. 427. Duard. in Bulla Cœnæ, lib. 2. vers. 15 quæst. 18. conclus. 2. n. 16. Comitol. in tract. Apolog. contra Venetos, cap. 5. Pesant. tract. de Immunit. Eccles. disp. 1. num. 5. Mar. Alter. de censur. tom. 1. disp. 16. lib. 5. c. 2. Homobon. de exam. Eccles. p. 2. tract. 11. c. 4. q. 4. Peregrin. de Immunit. Eccles. c. 16. num. 37. Vgolin. in respons. ad I. C. Gymn. Patau. c. 2. Seruant. in defens. Immunit. Eccles. contra Venetos, propos. 5. fol. 57. & seq. Valenzuel. in defens. censur. Pauli V. p. 4. n. 37. & alij, Idem etiam docent ex Iuristis Surd. cons. 301. n. 52. lib. 2. Roland. à Valle cons. 23. n. 18. tom. 2. Mar. Antonin. lib. 1. resol. 97. n. 8. Ricc p. 2. decis. 299. n. 3. Franc. Leo in Thesau. fori Eccles. p. 1. c. 14. n. 1. Bursat. cons. 397. n. 10. tom. 4. Martha de iurisdict. p. 2. cap. 6. per tot. Philip. Minard. de priuileg. Eccles. contra Venetos, p. 2. art. 12. Colleg. Bononiens. in respons. pro libertate Eccles. contra Venetos, n. 46. Anasthas. Germ. de Sacror. Immunit. lib. 3. c. 15. Beia p. 1. c. 26. Cabedo p. 2. de iustit. cens. Pauli V. p. 1. fol. 8. & p. 4. fol. 93. Ioan. Beltran de Gueuara in propugnac. libert. Eccles. assert. 1. §. 7. n. 13. & 31. & communiter Canonistæ, Castillo Remírez in tract. de lege Regia, §. 27. n. 9. in glos. lit. V. & alij fere infiniti, quos refert D. Ioan. del Castillo lib. 7. de tertijs, c. 9. n. 12. 13. & 14. Torreblanca de Iure Spirituali, lib. 15. c. 2. n. 18. Grassis de effectib. Clericat. effect. 1. á num. 2. qui plura in proposito cumulauit Laurent. BeierlincK in magno Theatro vitæ humanæ, tom. 3. litt. E. verbo *Ecclesiastici*, tit. *Quoad possessionem bonorum*, fol. mihi 36. & tom. 7. verb. *Tributum*, tit. *Quæ personæ, & res eximantur à tributis*, fol. 210.

8 Y respeto de lo dicho, y quan afiançada, y corroborada está esta inmunidad; que no solo es verdadera, y pia esta dotrina, comun, cierta, segura, y Catolica; empero, que sin error en la Fè no se puede defender la contra vt doctissimé tenet Suar. lib. 4. de immunit. cap. 3. n. 20. cuius verba, quia scitu, notatuque sunt dignissima, & huic disputationi maximé accommodata, non tibi ingratum erit, si illa referamus: *Vltimo ergo concludimus* (inquit Suarez) *exemptionem Clericorum non solum potuisse iustè concedi, sed etiam de facto esse sanctè concessam, & in Ecclesia esse antiquissimam. Quam assertionem non solum veram, & piam, sed etiam Catholicam esse credimus, ita vt absque errore in Fide negari nō possit. Quia vero in discursu huius libri latè tractanda, & confirmanda est, eam nunc breuiter sic probamus: Nam in primis hanc exēptionem seruandam esse in Ecclesia docuerunt, & præceperunt Pontifices, & Concilia ferè ab initio Ecclesiæ, vsque ad præsentem*

diem,

diem, vt constat ex Alexandro I. epist. ad omnes Orthodoxos, qui sedit anno 109. *testaturque à temporibus Apostolorum id obseruatum fuisse, quod posteà etiam præcepit Caius Papa epist. ad Felicem Episcopum, anno 283. & Marcelinus epist. 2. ad vniuersos Episcopos Orientis anno 196. Syluester Papa in quodam Concilio Romano, quod sub illo primum ordine ponitur Canone 4. anno 314. Gelasius apud Gratian. in cap. Christianis, &c. Syluester XI. quæst. 1. & Bonifacius V. in epist. ad Episcopos Galliæ, vt refert Gratianus supra in cap. nullus 3. Nam in originali non inuenitur, & magis videtur caput illud desumptum ex auth. nullus, C. de Episcop. & Cleric. Idem tradit Gregorius, quem Gratianus ibidem refert ex lib. 9. epist. in d. 4. epist. 32. ad Romanum defensorem Siciliæ, & idem habet in epist. 74. ad Bonifac. defensorem Corsicæ.* Et num. 24. ibi: *Ex his ergo testimonijs euidenter concluditur, datum esse in Ecclesia Christi, Clericis priuilegium exemptionis à potestate sæculari. Nam impossibile est, tot Pontifices Sanctos, & sapientes, quorum multi etiam Martyres fuerunt, & tot Concilia Eclesiam in hoc decepisse, vnde etiam est incredibile, Clericos contra Imperatores, & Reges priuilegium hoc per tyrannidem, vel iniuriam vsurpasse. Imò de Fide certum esse debet, institutionem, & obseruationem huius priuilegij honestam, & sanctam fuisse, & esse. Quod in hunc modum ex principijs Fidei, & citatis testimonijs colligitur. Quia de Fide est, Ecclesiam non posse errare in præceptis morum, quæ vniuersali authoritate Pontificum, aut Conciliorum Generalium obseruari præcipiũtur, sed in Ecclesia per multas leges Canonicas, & vniuersales approbatur hoc priuilegium exemptionis Clericorum, & obseruari præcipitur, & nouissimè innouantur, & confirmantur à Concilio Tridentino, loco citato: Ergo de Fide certum est, tam hoc Concilium, quam superiora decreta in hoc puncto non errasse, ergo eodem modo est de Fide certum, & priuilegium hoc iustum, ac validum esse, & conuenienter institutum.*

9 Y lo mesmo tiene Iuliuio Carthario de immunitate Ecclesiastica, à n. 41. donde en comprobacion desta verdad, y en el num. 55. pone ciento y cinquenta y dos Autores, sin los que ellos mismos alegan, que costantemẽte lo defienden Carol. Maranta cum plurib. alijs part. 4. resp. 7. n. 5.

10 Lo segundo, que esta immunidad está canonizada, y con sangre refrendada del insigne, y doctissimo Martir santo Thomas, Arçobispo Cantuariense, en cuyo tiempo sucedio en Inglaterra, que dos Clerigos cometieron algunos delitos, que causaron leuantarse vn grande alboroto en el pueblo, diziendo: Que los Clerigos se atreuian a hazer grandes insultos, y maldades, fiados en que no se auian de castigar con pena de muerte: y si biẽ el santo Prelado, en orden a sossegar el tumulto popular, y quitar el escandalo los castigò seueramente, no cessò la turbacion. Atizarõ, y soplaron el fuego los emulos, y enemigos del Santo, hasta llegar a noticia del Rey, q̃ hizo junta de Grandes, assi Eclesiasticos, como seglares; y en ella pidio, que se le remitiessen a el todos los Clerigos que cometiessen delitos, para que por sus justicias fuessen castigados. A esta demanda el santo Prelado se opuso, y con buenas palabras suplicò al Rey, que no se dexasse lleuar tanto del zelo, y amor de la justicia, que hiziesse contra la mesma justicia, y excediesse los limites de su potestad: y que considerasse, que los sagrados Canones, y Constituciones antiguas de los Sumos Pontifices, Concilios, y Emperadores ordenauã, que los Clerigos fuessen castigados por sus Prelados;

Y,

Y que en caso atroz, y digno de muerte, el Clerigo que le cometiesse fuesse primero degradado, y despues remitido al Braço seglar, para que solo fuesse executor de la muerte que se le daua; y que esto se auia vsado en la Iglesia de Dios, desde el tiempo de los Apostoles. Y que pues esta Iglesia era la misma que la antigua, era justo que se guardasse lo que siempre se auia vsado. El Rey porfiaua, que a él tocaua castigar los delitos, y hazer leyes, y que todos le auian de obedecer: mas el santo Prelado con gran libertad le respondio: Que en tanto obedeceria a las leyes, que hiziesse, en quanto no fuessen contrarias a la ley de Dios. La valentia, y esfuerço desta defensa le sacò de su tierra, de su Arçobispado le conduxo a diferentes partes de la Christiandad, hasta recogerse a vn Conuento, haziendo vida, que mas parecia muerte, padeciendo grandes trabajos, mortificaciones, y penitencias. Sumamente enojado el Rey, dixo estas palabras: *Como, que no pueda yo valerme con vn Clerigo de mi Reyno? Malditos sean todos los q̃ comen mi pan, pues ninguno dellos me venga de tal hõbre.* Oyerõ estas palabras algunos criados del Rey, y creyeron q̃ le haria vna cosa muy grata, si matassen al Arçobispo, y assi quatro de sus criados principales se determinaron a hazerlo, pero antes que lo executassen, como se publicô en el Reyno el sentimiento, y enojo que contra el santo Prelado auia concebido el Rey (aunque comunmente le teniã, y venerauan por santo) no se puede creer facilmente, como los animos del vulgo se mudaron, y le començaron a escarnecer, y hazer burla del. En tanto grado, que Polydoro Virgilio, diligente Historiador de las cosas de Inglaterra (lib. 13. Histor. Anglicanæ in vita Henric. II.) escriue: Que passando a esta sazon por vna aldea, los moradores della, por afrentarle, cortaron la cola del cauallo, en q̃ iba el santo Prelado: pero por castigo de Dios, todos los hijos de los que tuuieron este atreuimiento, nacieron despues cõ cola, como si fueran bestias; y duró esto hasta que se acabó su generacion. Padecio martirio por la inmunidad el santo Prelado; declarò por incurso al Rey en las Censuras el Pontifice. Humilde, y reconocido al yerro, pidio absolucion el Rey: concediosele, con que pidiesse perdon al Santo, y se le diesse la absolucion, y la consiguiesse en esta forma: De Londres vino a Cõturber, y desde la Iglesia de san Dustan fue descalço hasta la Iglesia mayor donde estaua el cuerpo de Santo Thomas. Llegado a la puerta se postró, y hizo oracion. Entrando en la Iglesia, regò con muchas lagrimas el lugar, donde fue muerto el santo Arçobispo; y auiendo dicho la confession a los pies del Obispo, con gran temblor, y reuerencia se acercò a su sepulcro, deshaziendose en lagrimas, y haziendo derramar muchas a los circunstantes. Alli desnudô sus espaldas, y fue açotado cinco vezes de los Obispos, y despues de los Monges, que eran mas de ochenta, dandole cada vno tres golpes con la diciplina, sobre las espaldas. Desta manera fue absuelto solẽnemente, estando en el suelo descalço; y ayunó toda aquella noche, con grã sentimiento, ternura, y deuocion. Y nuestro Señor, por esta humilda, y penitencia fauorecio al Rey Enrique marauillosamente; porque el mismo dia que hizo esto alcançô vna vitoria muy señalada de sus enemigos, y prẽdio al Rey de Escocia, y tuuo otros muy prosperos sucessos: y siempre quedô

 tan

tan deuoto al Santo, que enriquecio con sus dones su sepulcro, y la Iglesia donde estaua su sagrado cuerpo. Vt testatur Pater Petrus de Ribadeneyra, Societatis Iesu in eius vita. A que se podrian acomular grandes manojos de similes, y exemplares que Dios ha obrado en defensa desta Immunidad; que aũque es el ofendido en los precipicios, y delitos perpetrados por los Eclesiasticos, se pone a la defensa desta Immunidad, dandose por mas sentido, de que esta se vulnere, que de los mesmos delitos, que con zelo del castigo se trata de atropellar, à no reconocer, que en nuestra España siempre se ha guardado, y guarda la Immunidad, y con todo respeto, y templança se procede.

11 Lo tercero, que aunque Carolo de Grassis de effectib. Clericat. effect. 1. num. 576. con Roland. à Valle, Campan. Cassan. y Grammatic. decis. 162. juzgò que era especie de crimen Læssæ Maiestatis, el crimen tõsionis, vel diminutionis monetæ, vel ipsius monetæ falsificationis. Y que assi el juez seglar, como en el crimen Læssæ Maiestatis humanæ, puede proceder, y que es apto el Eclesiastico para incurrir en este delito, y ser castigado por el juez seglar; y con esta ocasion se quiere atraer este Autor a fauor de esta opinion, no embaraça, ni puede.

12 Lo vno, porque como defendimos latamente en nuestro primer papel, desde el num. 34. propriamente el Eclesiastico no incurre en este crimẽ Læssæ Maiestatis humanæ, adhoc vt iudex sæcularis pueda proceder contra èl: Vt cum pluribus Squillant. de priuileg. Clericor. cap. 7. num. 115. & cap. 15. pertot. & cum fere infinitis, tenet Iul. Carthar. de Immunitat. Ecclesiast. á num. 337. & n. 339. vbi dicit: *Hoc esse adeò verum, vt Imperator non possit condere legem, per quam Clerici commitentes crimen Læsæ Maiestatis puniri possint per Iudicem sæcularem.* Ni con esta opinion se quedò Grassis d. loco nuper citato; considerando, que en el num. 568. assienta por ampliacion de la regla negatiua, de que no puede proceder el juez seglar: Que procede tambiẽ aunque cometa el Clerigo crimen Læsæ Maiestatis (dado, y no concedido que èl le pueda cometer) ibi: *Ampliatur octuagesimo tertiò, dictus primus effectus: Quod Iudex laycus non potest se intromittere in causis Clericorum, vt in tantum sit verum, quod Iudex laycus, & etiam Imperator non possit cognoscere, & punire Clericum committentem crimen Læsæ Maiestatis casu, quo illud cõmitteret.* Y despues de auer alegado gran copia de Autores en el num. 569. reconoce, que aunque esto es cierto, y verdadero de iure, de hecho los Principes no remiten a sus juezes los Eclesiasticos, sino que proceden contra ellos vsque ad mortẽ. Et paulo inferiús reconoce con Farinacio, y otros: *Quod hoc crimen nõ potest committi per Clericum, qui non potest dici subditus Principi sæculari, quam rationem etiam adduxerunt Boer. in tract. de seditiosis col. 18. vers. Præsuppono sexto. Boss. in tract. crimin. in tit de crim. Læsæ Maiestat. num. 86. Barbatia in cap. at si Clerici de iudic. Foller. loco sup. citato num. 26. Scappa dict. cap. 7. num. 3. Clarus eod. n. 23.*

13 En el num. 570. se persuade por el cap. si quis laycus 22. quæst. 5. que el Eclesiastico puede cometer crimen Læsæ Maiestatis humanæ; porque si bien los Clerigos son exemptos de la jurisdicion del juez seglar, adhuc tamen, por razon del dominio vniuersal, que tiene el Principe tẽporal

en

en todos sus Reynos, los Clerigos, natural, y originariamẽte son del dominio, y distrito del mesmo Principe: y aunque no son subditos por razon del fuero, sonlo, empero, por razon de la fidelidad, y con autoridad de Aluaro Valasco consult. 100. num. 3. que los Clerigos no son totalmente exẽptos en todas las cosas, sino solamente en quatro, nempé: *Quoad forum, quoad capturam, quoad tributa, & quoad regimen*, y en lo demàs se reputan por vassallos del Rey, y assi lo testificò San Paulo, que se intitulò Ciudadano Romano.

14 Y en el num. 573. assienta por indubitable, que ningun Iuez Seglar, aunque sea en mayor dignidad constituido, no puede castigar a Clerigo alguno, que cometa delito, y crimen de lesa Magestad, si bien no se le prohibe inquirir, formar processo, y vno, y otro remitirselo a su Ordinario, para que le deponga, y actualmente le degrade, y assi depuesto, y degradado entregarsele al Iuez seglar para que le pueda castigar.

15 Y assi en el num. 576. donde dize, que todo lo referido antecedentemente en razon de los delitos, y crimenes de lesa Magestad, procede in crimine tonsionis, vel diminutionis monetæ; vel ipsius monetæ falsificationis (quæ crimina sunt species criminis læsæ Maiestatis) viene a ser en orden â que a lo sumo el Iuez seglar pueda inquirir, processar, y remitir al Iuez Eclesiastico: y afirma, que el lo vio practicar muchas vezes, y remitir los Clerigos a su Ordinario, ibi: *Et ita in istis delictis vidi pluries practicari, & aliquos Clericos fuisse remissos ad Curiam Archiepiscopalem huius vrbis.*

16 Lo otro, porque segun dexamos assentado en nuestra primera informacion, a num.   este delito que se imputa a este Religioso, y Clerigo, no es, ni puede ser de falsa moneda, ni ellos la fabricaron, cortaron, disminuyeron, ni obraron cosa alguna en orden a su fabrica, vt per se patet; y quando huuieran hecho algo de lo dicho (que se niega) no se puede dudar, conforme a las doctrinas q̃ assienta el mesmo Carolo de Grassis, q̃ el Iuez Eclesiastico aya de ser precisamente Iuez de esta causa, y que el Iuez Seglar no puede entrar en el conocimiento de ella, ni en su execucion, hasta que el Iuez Eclesiastico por todas sus instancias aya degradado verbal, y actualmente a los Reos.

17 Y en proprios terminos, que toca el conocimiento de este delicto al Iuez Eclesiastico, tenet Squillant. de priuileg. Clericor. cap. 7. n. 116. ibi: *Vigesimo, & vltimo quæritur, à quo sit cognoscendus Clericus, pro delicto falsæ monetæ, vel ipsius tonsionis. Resp. debere cognosci per iudicem Ecclesiasticum, non autem per laicum, vt fatentur de Franch. d. decis. 691. n. 7. Boss. tract. crimin. tit. de foro competent. n. 134. Clar. d. q. 36. n. 20. qui asserit hanc esse communem opinionem, & sequitur Car. de Grassis effect. 1. n. 345. & 576.*

18 Lo quarto, que quando esta Immunidad Eclesiastica necessitarà de otro apoyo en el ingresso desta causa, por lo accidental de la materia, no lo essencial de la jurisdicion, hallamos reconocimiento de esta verdad, considerãdo, que despues de auer perpetrado este delito estos Presbiteros, Regular, y Secular, y aprehendidos por el Señor D. Martin de Lanuza, Cauallero del Orden de Santiago, del Consejo de su Magestad, y su Alcal-

de

de de Casa, y Corte, su Mageſtad (que Dios guarde) como Catolico, y amparo de la juriſdicion Ecleſiaſtica, reconociendo, que el braço ſecular (aunque en ſi poderoſo) no ſe eſtendia a las determinaciones originadas del miſmo Chriſto, eſtablecidas por los Concilios, con aſsiſtencia del Espiritu Santo, y diſpoſiciones Pontificias: en ſu execucion dio orden, para que Monſeñor Nuncio obraſſe en eſta parte, nombraſſe juezes, que conocieſſen deſta cauſa: con que el ſeñor Fiſcal no parece tiene decente entrada para poder alegar. Que el ſeñor Nuncio, y juezes, a quien compete el conocimiento della, en conocer, y proceder hazen fuerça, l. cum te, C. de tranſactionibus, l. generaliter, C. de nonnumer. pecun. ibi: *Nimis eſt indignum, quod ſua quiſque voce affirmauit, id poſtmodum infringere velle.* Latè Mancin. de confeſſ. cap. 1. fere per tot.

ARTICVLO SEGVNDO.

Que Monſeñor Nuncio tampoco ha hecho fuerça en auer admitido la apelacion, ni proceder ad vlteriora en la cauſa.

19 Pretende el ſeñor Fiſcal, por algunos medios, que Monſeñor Nuncio ha hecho fuerça en admitir la apelacion, y que ha de remitir al juez la cauſa, para que execute ſu ſentencia; ſobre que diſcurriremos, repreſentādo algunas excepciones, que ha inſinuado en ſu peticion de agrauios: y de la reſpueſta de todas, y de cada vna dellas ſe reconocerâ, que eſte remedio no ſe ha podido, ni puede intentar.

EXCEPCION PRIMERA.

Que el delito en beneficio del publico, eſtà ſolicitando preſta execucion, y que aſsi no ſe ha de retardar.

20 Eſta excepcion procurará el ſeñor Fiſcal esforçarla, con que eſtàn eſtos Reos confeſſos, y conuictos, y que no ſe les puede conceder la apelacion, l. 2. C. Quor. appellat. non recipiant, ibi: *Argumentis conuictus, teſtibus ſuperatus, ac etiam propria voce ſcelus, vitiumque confeſſus audiatur appellās.* Bald. in l. fin. num. 5. verſ. *Et adde*, C. de probationib. & in l. aditos, C. de Epiſcop. audient. cum multis Farinac. quæſt. 86. à n. 56. & quæſt. 101. â n. 128. & 141.

21 Y que dicha l. 2. C. Quor. appellat. non recipiant, la reputan, y califican los Autores por equiſsima, y fauorable, para que los delitos ſe caſtiguen cō breuedad, y no ſe defraude a la Republica de la ſatisfacion que ſe le deue, y de los efectos de la juſticia, a que tiene adquirido derecho, no ſolo en la ſuſtancia de la pena, ſino tambien en la execucion, y tiempo della; pues no menos eſcarmientan los malos, y ſe animan los buenos con la preſteza, y puntualidad del caſtigo, que con el meſmo, Multa cumulauit Ianus Langręus, grande y erudito Iuriſconſulto, lib. 11. Semeſtr. cap. 2. fol. mihi 678. Cicer. in Catilin. ibi: *At nos vigeſimum iam diem patimur hebeſcere aciem*

aciem horum authoritatis, habemus enim huiusmodi Senatus Consultum, verumtamen inclusum in tabulis, tanquam in vagina reconditum, quo ex Senatus Consulto confestim interfectum te esse Cathilina conuenit, l. siquis 15. de Pœnis in C. Theodos. ibi: *Siquis conuictus Reus maximi criminis fuerit, subiectusque sententiæ, competens iudicium compleatur, nec exquisita commentis ars eiusmodi subornetur, vt direptus à Clericis adferatur, vel appellasse simuletur.*

22 Y en especial, que no se aya de admitir la apelacion en delito de falsa moneda, expressè cauetur in l. 1. & 2. C. de falsa moneta, & ibi Gloss. Ordinaria, & omnes l. 16. tit. 23. part. 3. Farinac. quæst. 101. n. 52. Scaccia de appellationib. q. 17. limit. 4. n. 83.

23 Y porque es especie de crimen læsæ Maiestatis, d. l. 1. 2. & 4. C. de falsa moneta, in C. Theodos. lib 9. l. 9. tit. 1. part. 7. l. fin. tit. 6. part 7 l. 1. tit. 2. part. 7. l. 4. tit. 6. lib. 8. ordinam. veter. l. 5. tit. 17. lib. 8. Recopilat. cum multis Diana tom. 6. tract. 1. resol. 19. in princip. Farinac. q. 115. n. 1. Decian. lib. 7. c. 23. n. 3. Domin. Ioan. Baptist. Larrea alleg. 65. n. 56. Giurb. cons. 65. n. 61.

24 Y de las sentencias de los que cometen crimen læsæ Maiestatis non datur appellatio, Farinac. q. 1. n. 10. Scaccia d. q. 17. limit. 4. n. 78. y todo lo demas que en esta parte podrà alegar latissimamente con su mucha erudicion, y letras el señor Fiscal, no sufraga, ni puede, ni adaptarse al caso.

Respuesta.

25 Lo primero, porque la materia es sumamente graue por lo essencial de ella, por los accidentes con que la hallamos vestida, mayormente quando se trata de discrimine vitæ de dos personas decoradas con el Presbyterato, Religioso vno de tan sagrada, y venerable Religion, como hemos ponderado en nuestro primer papel, a num.   y el auth. Vt iudices sine quoquo suffragio, in princ. ibi: *Maximè in criminalibus vbi de anima est periculum*, y donde con tanta consideracion, y aduertencia caminan las leyes, y justamente, porque como dixo Amiano Marcellino lib. 29. *Tardum vnquam existimatur, quod est omnium vltimum.* Y Iuuenal Satyr. 6. *Nulla vnquam de morte hominis longa cunctatio est.* Y Cassiodoro lib. 7. variar. in formula Comitiuæ Prouinciæ: *Cunctator debet esse, qui iudicat de salute, alia sententia potest corrigi de vita transactum, non patitur immutari.* Y finalmente Pericles (como refiere Plutarcho) *Non eadem est hominum, & cessarum arborum conditio, hæc enim celeriter renascuntur, interemptos autem homines recuperare difficillimum est.*

26 Lo segundo, que està llamada sentencia, que diò el Iuez contra estos Presbyteros, no tiene mas que el nombre, que en lo essencial totalmente no lo es, por las muchas nulidades que en si encierra, sobre que discurriremos con toda la mayor concision, y breuedad que se pudiere, y de todas ellas se manifestarà, que quando fuera la materia apta, no era, ni es possible executarse, y que Monseñor Nuncio en ambos fueros debió admitir la apelacion, y que no ha tenido, ni tiene estado la pretension del señor Fiscal.

27 La primera nulidad consiste, en que Monseñor Nuncio dio Comis

 sion

sion a D. Diego Ossorio Canonigo de la Santa Iglesia Primada de las Españas, y Vicario general de la ciudad de Toledo, para que conociesse de estas causas, que la subdelegô en D. Diego de Tovar Cauallero del Orden de Santiago, sin q̃ aya constado, q̃ esté constituido en Dignidad, como se requiere por el c. statutum, de rescript. in 6. vbi omnes, quos refert, & sequitur Barbos. in collectan. ad d. cap. n. 2. y en el n. 3. y 4. que lo mesmo procede en el Delegado, ò Legado de su Santidad, que no puede subdelegar en persona, que no sea constituido en Dignidad, Riccius in prax. rer. Fori Ecclesiast. decis. 104. in 1. edit. & in 2. res. 89.

28 Y assi viene a ser nula, y de ningun valor, ni efecto, vt tenet gloss. in d. cap. statutum, verb. *Committuntur*, Barbos. ibi. cum ferê infinitis, num. 34. porque contiene en si decreto irritante, & annullat actum contra se factum ipso iure.

29 Y no se sana esta nulidad con pretexto de que el Padre Fray Iuan no alegò, ni opuso esta nulidad, respeto del Decreto irritante, y que es a fauor de la Sede Apostolica, gloss. in d. cap. statutum, verb. *Committantur*, ibi: *Sed hodie per finem istius Decretalis, credo contrarium, vbi inuenitur quod ipso iure est irritum, & inane, quod contra aliquod istorum fit: vnde necessariam non credo exceptionis opem, & facit quod dixi supra eod. cap. 1. in princip. & potest esse ratio, vt supra tetigi, quia hoc videtur non solum in fauorem partium inductum, sed etiam in fauorem ipsius Apostolicæ Sedis, ne vilipendatur in tali ministro, 61. dist. in Sacerdotibus, cum simili b.*

30 Y de lo dicho se originan algunas conclusiones igualmente ciertas en derecho, y ajustadas al caso.

31 La primera, que siendo, como es, la llamada sentencia, por defecto de jurisdicion nula, no obra, ni puede, cosa juzgada, y es lo mesmo que sinò se huuiera pronunciado, Marchesano de commissionib. tom. 3. §. 1. tit. *de commissione nullitatum sanatoria*, num. 93.

32 La segunda, que no puede conualidarse, aunque le assista el consentimiento de las partes, omnes in l. extraneum, ff. de appellationib. Marchesan. d. loco nuper citatato, n. 87.

33 La tercera, que quando no fuera por defecto de jurisdicion, estando la causa ya ante el superior, no pudiera D. Diego conocer de esta nulidad, cap. dilecto, de appellationib. vbi Innocentius cum plurib. D. Hieronym. de Leon decis. 11. a n. 6. Marchesan. de commissionib. d. 3. part. §. 1. n. 126. Scaccia de appellat. q. 17. limit. 19. n. 9. ibi: *Ex isto effectu oritur alius, nempè, quod licèt iudex ordinarius possit cognoscere de nullitate suæ sententiæ, & eam reuocare, tamen quando fuit ab ea appellatum, amplius non potest, quia illius cognitio, & reuocatio tunc spectat ad iudicem appellationis, vt retuli, & sequutus sum infra q. 19. rem. 1. conclus. 6. n. 2. & seqq. vbi videas.* Y esta sentencia no solamente es nula por defecto de jurisdicion en esta parte, sino tambien por otros medios, vt statim dicemus.

34 La segunda nulidad consiste, considerando, que Monseñor Nuncio subdelegò la jurisdicion que tenia para el conocimiento de estas causas del resello en D. Diego Ossorio Canonigo de la Santa Iglesia Primada de

Es-

España, y Vicario general de Toledo; que subdelegó la mesma jurisdicion en dicho Don Diego de Tovar, que no pudo ser Iuez, ni tuuo jurisdiccion alguna, respeto de que Monseñor Nuncio por sus facultades, aunque se reputan, & sunt missi cum potestate Legati á latere, viene a ser su facultad restrictiua y cohartada, y no con la que traen los legados á latere, Nicol. Garcia de benefic. 5.p. cap. 3. a num. 80. cum alijs: con que vienen á ser Delegados de su Santidad. Y aunque Salgado (con muchos) de suppli icat. ad Sanctiss. part. 2. cap. 21. defiēde: Que los Nuncios de su Santidad en España mantienen las mesmas vezes, que los Legados a latere, *tamen*, en lo jurisdiccional, y primera instancia per dispositionem Concilij Tridentini, cap. causæ omnes 20. sess. 24 de Reformat. donde expressamente se les prohibe concurrir con los ordinarios, y tener jurisdiccion ordinaria, en esta parte no puedē vsar de la potestad de Legados á latere, vt ipsemet Salgado fatetur, d. 2. part. cap. 3 per tot. & c. 5. cum suis §§. & d. c. 21. á num. 24. cum alijs. Y si bien Delegatus Principis es constante, que puede subdelegar el subdelegado suyo, no puede subdelegar en otro, porque va la jurisdiccion con la subdelegacion primera quedó extinguida: Nam alias dariamos, que como el Subdelegado primero podia Subdelegar el segundo, el tercero, y los demás, con que dariamos processum in infinitum: Y assi D. Diego de Tovar, como Subdelegado del primer Subdelegado, no tuuo jurisdicion, gloss. in cap. super quæstionum, §. porrò, verb. *Transfert*, de offic. & potest. iudic. deleg. cum multis Barbos. in d. cap. super quæstionum §. porró, num. 8 singulariter Bolognet. in repet. l. 1. ff. de offic. eius, cui mandat. est iurisdict. num. 137. vers. *Quintò potest*, ibi: *Quintò potest induci, quia delegatus non potest subdelegare cum potestate subdelegandi, gloss. in cap. is cui, de offic. deleg. in 6. Ergo videtur, quod nec etiam ipse habeat, sed respondetur, vt supra, quod attenta ista ratione, nec etiam causas ciuiles posset subdelegare: & ratio est, ne res procedat in infinitum, & est ratio rationis, quia in eligendo Delegatum, Princeps eligit industriam personæ in alijs, præterquam in cognoscendo causam, & confirmatur per l. cum antiquitas, C. de vsufruct. vbi in materia non transmissibili, quando datur licentia transmittendi, intelligitur de vna vice tantū, ita ergo dicendū erit, quod solò Delegato, non autē Delegato Delegati permittatur*, Azeuedo in rubr. tit. 9. lib 3. Recopilat. num. 11. ibi: *Subdelegatus tamen Subdelegati a Principe alium Subdelegare non poterit, vt sit delegationibus finis*, l. fin. C. de Sacrosanct. Eccles. l. vni, C. de sentent. quæ pro eo, quod inter. profer. vbi Rebuff. notab. 1. num. 22. pag. 357. Ita notat, & est *Communis* secundum Zas. in l. & quia, num 30. Claud. col. 7. Caccialup. n. 13 ff. de iurisdict. omnium iudic. tenet gloss. in cap. super quæstionum, §. porrò, extra de offic. Deleg. cum multis Sanchez de matrim lib. 3. disp. 31. n. 9.

35 Y aunque fuera Legado á latere, no pudiera el Subdelegado suyo subdelegar en otro, Archidiacon. in cap. 2. de offic. delegat. in 6. Ioann. Andr. Philip. Dominic. & Alij ibidem, & Innocent. in cap. cum Bertoldus de re iudicat. gloss. in cap. cum causam, de appellationib. per illum text. & per d. cap. super quæstionum, §. si verò, de offic. & potest. iudic. deleg. & in l. á iudice, C. de iudic.

Ni

36 Ni Monseñor Nuncio, por Legado à latere, pudo dar à D. Diego Ossorio facultad para que subdelegasse en don Diego de Tobar, Maranta de ordine iudic. part. 4. distinct. 5. princip. An iudicium sit ordinarium, num. 63. Mandos. reg. 8. cancellar. quæst. 3. à nu. 7. Bertachin. in reportor. verb. *Delegatus subdelegat.* num. 10. Peregrin. lib. 1. variar. in rubr. de offic. & potesta. iudic. deleg. num. 12. & 13. D. Couarruu. lib. 3. variar. cap. 20. n. 11 Sanchez de matrimon. lib. 3. disp. 31. n. 5. & 9.

37 La tercera nulidad, que quando sin perjuizio de la verdad concedieramos, que Monseñor Nuncio, ó como Legado cum facultate Legati à latere, ó siendo Legado á latere, pudiera subdelegar con facultad, que el Subdelegado pudiera subdelegar en otro esta vltima subdelegacion, no puede ser para efeto de que en virtud della D. Diego de Tobar pudiera condenar a muerte a Fray Iuan de Morales, y al Licenciado Araya; porque esto es de lo especial, y aun especialissima Regalia en lo inherente, y mas arcano de la jurisdicion de los Principes, y con aduertencia singular de sus Santidades, que por sus Decretos, Canones, y Bullas, con tanta circunspeccion miran estas causas, & signanter de los Religiosos: y assi la tal llamada sentencia, es nula, vt cum pluribus, & singulariter tenent Bolognet in d. l. 1. ff. de offic. eius, cui manda, & iurisdict. à num. 136. præcipuè num. 137. vers. *Contrariam opinionem tenet Alexander.* Y despues de auer disputado pro vtraque parte la materia; tandem num. 138. in hæc verba prorrumpit: *Si tamen esset adhærendum vni parti, magis adhærerem opinioni contra Bartol. quod non possit istas causas subdelegare, quia non habemus legem hoc dicentem, & habemus regulas, & rationes in contrarium: & ratio, ne vilescat authoritas iudiciaria, & non est verisimile Principem voluisse concedere istam facultatem delegandi in re tam graui; quia si quando commissit istas causas iudicibus magnis, quibus confidit etiam prouincias, non vult eos posse delegare per leg. nemo potest, de regul. iur. & d. l. solent, quæ comprehendunt etiam personas priuilegiatas, vt in d. l. solent, ergo tanto minus videtur velle concedere istam facultatem suo Delegato in causa speciali.*

38 Y es de tanta importancia, y estimacion (como es justo) la vida de los hõbres, q̃ las causas q̃ mirã a q̃ por los delitos perpetrados, la puedã perder, en beneficio de todos la reseruã. Y reconociendo esto los señores Nuncios, aun quando han conocido por su persona dellas, sin tomar resolucion las han consultado con su Santidad: y en lo temporal, los señores Reyes lo tienen dispuesto, y mandado, y en esta conformidad lo executan los señores Alcaldes: y esta doctrina es inconcusamente recibida de todos. Hæc enim sententia fortius eo in casu procederet, quando Princeps alicuius arbitrio committeret causas meri, & mixti imperij, nam tunc, is Principis delegatus alteri vices suas demandare non posset, vt hanc opinionem (quã veriorem semper credidi) probant Butrigar. Cyn. Salicet. Ioan. Andr. & Alexand. quos retulit Ias. in l. â iudice, col. penult. vers. *Quarto limita*, C. de iudic. Hanc *communem*, ac *veram* esse respondit Ruin. cons. 161. num. 13. lib. 3. & hanc esse: *Receptiorem*, ac in Burdegalensi Curia obseruari censuit Boer. quæst. 6. in fine, ab hac non dissentit Paul. Oria, in l. 1. num. 161. de offic. eius, & Ioan. Bolognet. num. 138. nec aliter eo loci visus est sentire consul-

tis-

tissimus Camillus Plautius, in verbo *Iure Magistratus*, num. 137. Hanc quoque sequutus est Gaspar Valascus in l. imperium, num. 220. de iurisdict. omn. iudic. Vt autem ego hanc opinionem defenderem, omissis aliorum argumentationibus, quibus Purpurat. in ea l. 1. num. 620. fusissimé satisfacit his adducebar. Primò ex l. solet, ff. de offic. Procõsul. Non habet Procõsul in sua Prouincia superiorem; nam loco Principis est, ac plenissimam in ea potestatem obtinet, l. si in aliquam, §. vlt. & l. seq. ff. de offic. Proconsul. Huic etiam mandata censentur, quæ meri, ac mixti imperij sunt, d. l. solet, ibi: *Potestatem sibi datam, potest, & hic Proconsul legatum constituere.* l. 4. & 5 ff. de offic. Procons. Ex quibus à Principis speciali Delegato non differre intelligimus: quin si differt, eo maior est Proconsul, nihilominus scriptum legimus in d. l. solet: Proconsulem non posse suo legato causas meri, vel mixti imperij mandare: eam adfert rationem, quæ nostro huic casui optimè conuenit. *Nec enim* (inquit) *potest quis gladij potestatem sibi datam, vel alterius cuiusquam coercitionis ad alium transferre.* Nec aduersatur, quod his Proconsul mã dare possit innocentis absolutionem: quoniam vna cum IureConsulto ibi respondeo, illud esse mãdatum extraordinarium, quod in cæteris ostendit regulam esse in oppositum, illius autem mandati extraordinarij in causa est absolutionis innocẽtis, fauor l. absentem, de pœnis: nec mirum est, vt is absoluere possit, qui tamen condemnare non potest, quod probat l. vlt. §. adeò, C. vbi Senator. vel Clarissi. & tradit glos. in Clement. 1. de Hæreticis, & ita d. l. solet ibi intellexit Ioan. Corras. num. 6. & ante eum fortè Longouall. in l. Imperium, num. 80. de iurisdict. omn. iudic. & si Iacob. Niger in l. 1. num. 118. de offic. eius, non parum dissentiat. Si ergo is Proconsul has causas delegare non potest, minus hic Principis delegatus poterit subdelegare, probatur clarius hæc sententia ex textu, §. ad hæc prohibemus, vers. *Antequam*, in authent. de collat. Verba sunt Iacobi Menoch. de arbitrarijs, lib. 1. quæst. 54. à num. 2. Idem tenet cum multis Iul. Clar. lib. 5. sententiar. §. fin. quæst. 41. num. 3. vers. *Contrariam autem sentẽtiam*, & ibi Baiard.

39 Sin que obste dezir, que esto no se puede entender con la persona del Licenciado Araya, que era, y es subdito del Ordinario: y que assi Dõ Diego Ossorio, como tal, pudo subdelegar, y en quanto a êl subsiste la sentencia, ex cap. licet in corrigendis, de offic. Ordinar. vbi notant omnes, cõsiderando.

40 Lo vno, que en esta comission expressamente se dispone la clausula: *Non solum ordinaria, qua fungerit, sed & nostra, imo potius Apostolica nobis cõcessa, & qua in hac parte fungimur authoritate, &c.* Con que fue visto darle la jurisdicion delegada, y viene â serlo, y no ordinario, Felin. in cap. eam te, n. 11. de rescript. cap. cum ex officio, num. 19. de præscriptionib. Boer. decis. 151. n. 5. Cepoll. cons. 17. n. 2. Brun. cons. 47. n. 4. Mathesilan. sing. 89. & ibi Seray. Alciat. reg. 3. præsumpt. 35. n. 3. Riminald. Iun. cons. 32. n. 17. Sacca cons. 2. n. 19. Menoch. lib. 2. præsumpt. 16. n. 24. Martha claus. 186. n. 1. part. 1. Bardell. cons. 26. n. 10. Decian. lib. 4. crimin. cap. 25. n. 13. 16. & 18. Graunt. Theor. 21. n. 4. & 9. Gratian. discept. 698. n. 15. Alphan. col-

lect.956.Cenedo q.34.num.7.& collectan.157.n.1.p.2.Auilés in cap.9. Prætorum, verb.*Comisſion*, n.6. Azeued.in l.9.tit.6.lib.3. Recop.n.3. Bobadilla lib.2. Polityc.cap.21.num.26. Salgado de Supplic.ad Sanctiſſ.p.2. c.25.a n.19.cum alijs, & c.34.a n.23.con eſta diſtincion: Que ſiendo cauſa que tocaua al Ordinario por derecho comun, ſe entiende, que la comiſsion fue como Ordinario, y no vino a ſer Delegado, & (vt ſtatim dicemus) aunq̃ pudiera conocer como Ordinario en la cauſa del Licenciado Araya, no en la forma que ſe diſpone en dicha comiſsion.

41 Lo otro, porque en la comiſsion ſe le dá facultad a D. Diego Oſſorio por Monſeñor Nuncio para que proceda *Appellatione poſtpoſita*: Y aunque eſta clauſula no puede obrar en lo eſſencial, en orden a que la ſentencia ſea executiua (vt ſuo loco dicemus) eſta clauſula alteró la juriſdicion ordinaria, y la hizo Delegada; porque conforme a derecho (vt ſuo loco dicemus) los Ordinarios no pueden Subdelegar con eſta clauſula: y aſsi la comiſsion, aunque ſe dieſſe a Ordinario, y como tal pudiera proceder contra el Licẽciado Araya, ſe transfundiò en Delegada, l. ſæpê, ff. de offic. Præſid. Vital. Cambanis de clauſ. clauſ.21. verſ. *Octauo quia vbi*, vt tenẽt Hoſtienſ. n.9. Abb.num.3. Imola, n.7. Ancharr.n.3. in d.cap.licet in corrigendis, de offic.ordinar. Rodulphin.in tract.variar.tit.quib.mod.ordinar. fiant delegati, n.6. Marant.in prax.c.4.diſtinct.5.n.4. Cenedo d.q.34.n.3.& 8. Auilés in c. Prætorum 9. verb. *Commiſsion*, n.2. Parlador.lib.2.rer. quotid. c. fin. p.2.§.3.n.7. Bobadill.d.lib.2.cap.21.n.23.

42 Lo otro, porque ſi bien por el c.per hoc 17.de hæretic. in 6. quando no ſe huuiera transfundido en Delegada, pudiera vſar de ambas a dos juriſdicciones, ibi: *Quin & ipſi authoritate Ordinaria, vel Delegata, ſi habent in eiſdem procedere valent*, procede eſto en caſo, que ambas juriſdiciones ſon compatibles por derecho comun, y no ay clauſula (como en nueſtra Comiſsion la ay) *Appellatione poſtpoſita*, que altere la Ordinaria juriſdiccion. Demás, que la ſentencia de D. Diego de Tovar no expreſſa en que forma ſe vale de la comiſsion, y aſsi es preciſo que ſea como Delegado, porque implicaria, que en fuerça de la clauſula appellationepoſtpoſita, trataſſe de executar la ſentencia contra el Padre fray Iuan en fuerça de la Delegacion de Monſeñor Nuncio, y que como Ordinario no pudieſſe valerſe de ella, iuxta rationem text.in l.hæc verba, ibi: *Aut dies, aut nox eſt*, ff.de verbor. oblig. & in terminis Salgad.de Supplic.d.part.2.cap.25.a n.16.& 27.c.34.n.24.

43 Lo otro, que de eſta diſputa nos ſaca (aunque no de la injuſticia de la ſentencia) Don Diego de Tovar, en la intimacion que ſe le hizo de las letras de Monſeñor Nuncio, donde reſponde entre otras coſas: *Que la comiſsion ſe le concediò con la clauſula omni appellatione poſtpoſita*: con que parece, que no ſe neceſsita de otra prueba; ni verificacion: Quoniam vbi ille, qui eſt cauſa efficiens, & formalis interpretatur ſe ipſum non eſt opus extraneo interprete, ſeu extrinſeco intellectu, Bald.conſ.458.n.2.vol.3.& in auth. niſi rogati, n.9.C.ad Trebellian.l.cum de indebito, §.fin.ff.de probat.c. inter alia, de ſent.excommunicat.l.ex facto, ff.de vulgar. Bart.in l. pro hærede, n.3.ff.de acquir.hæred. Tiber. Decian. conſ.7.n.100. vſque ad 104. vol.

vol.1.Bald.conf.313.n.1.verf.*De animo autem suo interrogari quis potest, & stabitur eius responsioni*, vol.4. Aym.Crauet.conf.384.num.9.Simon de Præt. conf.65.n.35.vol.1.concludens: *Quod vbi actus diuerso modo potest intelligi, recurritur ad eius Authorem, vt inde cognoscatur, quo respectu fuerit inductus*, Menoch.de arbitrar.casu 86.n.6.volgó etenim fertur: Quod nulla melior est declaratio, quam illa, quæ prouenit ab eodem fonte, vt post Decium, & Bart.animaduertit Mandell. Albenf.conf.172.num.32.vol.1.Surd. decif. 216.n.33.& decif.29.a n.2.vsque ad 9.

44 La quarta, que tambien viene a ser nula la llamada sentencia, porque auiendo pedido termino para informar en derecho, y asignado tres dias para este efecto, por auto de 4.de Março de este año, y notificadose en 5.del mesmo mes, y año: En 8.del mesmo mes, y año, pronũció la senteēcia nula, y precipitadamente, estãdo, como estaua, dentro del termino de los tres dias: y sabiendo q̃ se estaua escriuiẽdo, para q̃ mejor se instruyesse en el conocimiento de la causa, tenet Lãcellot.de attentat.p.2.c.12.ampliat.19. num.2.& seqq.& c.12.lib.1.n.58.& faciunt tradita per eumdem, d.2.p.c. 9.de consilio sapientis, n.1.& seqq.vbi resoluit: *Quod dato termino ad audiendum responsum aduocati, manus iudicis ligatæ censentur, ne tali termino pendente possit pronumtiare, quemadmodum, nec dilatione pendente poterat*, l.2. C. de relation. cum idem iuris sit in terminis à iudice asignatis ad aliquid agendum, ac in dilationibus, iure, vel lege præscriptis, vt pro regula constituit. Vant. de nullitate sentent.ex defect.iurisdict.ordinar.num.158.Rota decif.37. de appellation. in antiq. aliàs 406. num. 2. Farinac. decif. 173. num. 5. & decif.18.num.1.tom.1. nouissimar.& decif.214.n.4.tom.2.& notatur in l.siue pars, C.de dilation.Cyriacus tom.3.controuersiar.controu.413.â num.9.

45 Y esta precipitacion en materia tan graue, y de tanta importancia, y peso, demás de su nulidad, la dá otra censura Clemente V. in Clement. Pastoralis, de sent.& re iudic.§.verum, ibi: *Verum quia huiusmodi sententia, quæ non à discretione matre virtutum, sed à nouerca iustitiæ voluntaria, scilicet, iudicantis præcipitatione processit, partus forsan se deteriores haberet, si ipsius sententiæ in efficacia in publicum præcone iustitia non prodiret*, y la gloss.in verb. *Matre*, cita el cap.1.de offic.custod.donde se refieren estas palabras: *Ne aut supra modum lucendo oleum depereat, aut minus lucendo, obscurior sit Ecclesia, sed omnia cum discretione agantur, quæ noscitur omnium virtutum esse mater.* Y el cap. præsentium 1. q.5.ibi: *Ex consideratione discretionis, quæ mater est omnium virtutum, magis quam ex rigore Canonum misericordiæ viscera adhibendo, ipsum in eodem ordine esse Fraternitati tuæ consulimus.* Y en la palabra *Nouerca* la mesma Glossa, no sin elegancia difine el efecto de la injusticia, ibi: *Sicut se habet nouerca ad priuignos, quæ sæuire solet in illos, sic se habet ad iustitiam voluntas præcipitantis iudicis, hoc intendit. Inde dixit quidam, gaudet in afflictos sæuire nouerca potestas.* Y de su precipitacion, in verb. *Præcipitatione*, citãdo en cõprobacion de esto el cap.inter hæc hircum 133.de pœnit.distinct.3.que la decide por estas palabras: *Velox enim iniquitas, quæ ad nocendum occasionem suggerit, lenta virtus, & cunctatrix ante iudicat, quam incipit, quid decorum, quid honestum, iniquitas omnia præcipitat.*

La

46 La quinta, que no se prueba, ni puede, que el Padre Fray Iuan, ni el Licenciado Araya ayan resellado por sus personas la moneda de vellon, que se mandó resellar para valerse su Magestad del aumento della, en el aprieto proximo en que se hallaua; y la culpa que se les imputa, en que estàn confessos, y conuictos, no es digna de muerte, ni hã incurrido en ella; ni conforme a las leyes Reales, ni al Derecho Canonico (a que se deue estar) ni por ella pueden, ni deuen ser actualmẽte degradados, ni entregados a la justicia seglar, vt in nostra prima allegatione plusquã liquidó cõstat: Y assi auiendo de confirmarse la sentencia cõ lo alegado, y processado, disuena, y repugna la sentencia con la mesma culpa, y autos, y viene a ser insanable, y no tuuiera efecto alguno, aunque estuuiera executoriada por tres cõformes, Decius, & Felin. in cap. ex parte, limitat. 9. de offic. & potestat. iudic. deleg. Beroius in cap. item cum quis, num. 31. de restitut. spoliator. In terminis Bart. Angel. & Castrens. in l. duo iudices, de re iudicat. Assin. in pract. §. 31. cap. 28. Menoch. de præsumptionib. lib. 2. præsumpt. 48. num. 13. Grass. de exceptionib. Ad statutũ, except. 9. Farinac. decis. 173. per tot. & decis. 524. part. 1. in posthum.

47 Lo tercero, que de lo dicho se infiere, por consequencia firme, juridica, y legal: Que el Nuncio de su Santidad deuio precisamente admitir esta apelacion, y sino la admitiera, hazia fuerça, y cessa auiẽdola admitido, que desto no se puede lleuar por via de fuerça, ni era, ni es possible, juridicamente hablando, que repusiera la admission de dicha appellacion, ni que el Iuez à quo, pudiera executar dicha llamada sentencia, ni remitirsela para que la executara.

48 Lo vno, porque es conclusion muy recibida, y ordinaria: Que siẽpre que concurre nulidad notoria en la sentencia, o auto que se trata de executar, aunque èl de su naturaleza sea executiuo, por la notoria nulidad que padece, se haze apelable, quando ella consta de los autos; y para su verificacion no necessita de otra probança extrinseca. Y esta conclusion dize Salgado de Reg. protect. part. 3. cap. 9. in princip. Que es la llaue de todo el tratado que escriue de las fuerças, y que el Eclesiastico, que trata de executar semejantes autos, la haze notoria, num. 4. ibi: *Ac ideò quando nullitas apparet notoriè, puta ex inspectione actorum, iusta est, & legitima ratio, causaque appellandi, etiam à sententijs priuilegiatis, & sui natura inappellabilibus, vel alias translatis in rem iudicatam, esseque in promptu tunc appellationem dicunt Doctores statim citandi, & huiusmodi appellationi, nisi iudex deserat vim faciet manifestam cum suspendat sententiæ executionem, & habeat vtrumque effectum suspensiuum, & deuolutiuum simul.* Ex pluribus quos allegat accidem prosequens num. 8. inquit: *Et in terminis nisi huiusmodi appellationi iudex non deserat vim faciet, deferreque, & reponere iubetur in Tribunalibus, probat alios allegans charus mihi Gaspar Rodriguez in suo tract. de annuis, & mens. redditib. lib. 1. cap. 17. n. 66. post med. & hoc iure vtimur, idque etiam sollicitatoribus plusquam notum est, praxisque in commutis & quotidiana supremorum Tribunalium, ad quæ confugitur per viam violentiæ recursus.* Donde largamente prosigue la materia, y reprehende á Ioseph de Sesse, teniendo por cosa temeraria contradezir esta conclusion, y las nulidades, y excessos son notorios, como está dicho.

Lo

49 Lo otro, porque siendo (como son) estas nulidades tan notorias, y que repugnan con las leyes Canonicas, con los mesmos autos, naturaleza de la causa, se deuió admitir la apelacion, Angel. in l. tale pactum, §. qui prouocauit num. 16. ff. de pact. Dec. in l. vbi repugnantia, n. 1. ff. de regul. iur. & in cap. Pastoralis num. 50. & 52. de exceptionibus. Quam doctrinam rursus exornat Angel. cons. 187. num. 4. vers. *Idem si nullitas causatur, à perplexitate*, vbi rationem subdit: *Quia nec Legislator, nec Iudex, nec summus etiam Deus potest actum repugnantem in esse producere.* Y en propios terminos es doctrina cierta: Que auiendo estatuto, ò pragmatica: Quod à duobus sententijs conformibus, siue iustæ sint, siue iniustæ, non admittatur appellatio, nec supplicatio. Se puede sin embargo apelar, o suplicar, propter manifestum, & notorium grauamen, animaduertit Iason in l. 1. num. 8. ff. de noui oper. nunciat. Carol. Ruin. cons. 138. num. 22. volum. 5. Hyppolit. Riminald. cons. 139. num. 11. volum. 2. Zephal. cons. 395. n. 26. volum. 3. vbi ait: *Quod etiam à sententijs magni Magistratus potest in hac specie appellari, vel de nullitate opponi.* Bursat. cōs. 305. lib. 3. num. 1. Quin etiam id ipsum procedit in sententia Principis, vt notat Philip. Franc. in rubr. de appellationib. num. 14. Gloss. singularis in cap. Apostolicæ Sedis, verbo *Retractari* 35. quæst. 9. Hostiens. in Summ. tit. de sententijs, §. *Quot sint eius species*, verbo *Difinitiua verò*, vers. *Sed certè hi dicunt.* Zephal. cons. 535. num. 34. & 40. volum. 4.

50 Lo otro, porque mientras con toda euidencia no se prueba, y verifica, que especialmente en este caso està prohibida la apelacion; y que el Nuncio de su Santidad no pudo proceder en ella, se ha, y deue juzgar por permitida, glos. fin. in l. qui restituere 68. ff. de rei vendicat. Petr. Greg. de appellat. lib. 2. cap. 1. à num. 1. Bald. in rubr. num. 8. C. si de momentan. posses. fuer. appellatū, l. & in maioribus vbi DD. C. de appellationib. tract. de iudicio in rebus exiguis ferendo, num. 113. Sesse de inhibitionib. cap. 2. §. 5. num. 88. Farinac. quæst. 101. à num. 1. Alciat. cons. 44. num. 3. lib. 6. Plot. cons. 8. num. 1. Bartholom. Socin. cons. 195. num. 1. Surd. cons. 271. num. 17. & de aliment. tit. 8. priuileg. 60. num. 1. Cæsar Bart. decis. 150. num. 4. Hieronym. de Leon decis. 28. num. 2.

51 Y aunque el castigo sea presidio de la causa publica, tambien la apelacion se introduxo por el mesmo fin: y si estos se reputan por priuilegio, ò disposicion priuilegiada, mucho mas lo es, y con mas razon la apelacion intentada por el Reo; Quia est innocentiæ præsidium, & oppressorum leuamen; Cęsar Argel. de acquirēd. posses. quęst. 2. artic. 4. n. 137. & 152. dicēs: *Esse defensionem, quæ datur oppresis contra iniuriam Iudicis inferioris*, cap. cum speciali, de appellationib. Bart. decis. 68. num. 7. Bart. cons. 165. lib. 1. Alex. cons. 113. lib. 5. Roman. cons. 261. n. 4. Sesse decis. 93. n. 14. tom. 1. Casiodor. lib. 9. Epist. 18. fol. mihi 601. ibi: *Appellari à subiecto Iudicibus Ordinarijs in vna causa secundo non patimur, ne quod ad remediū repertū est innocētis asyllum, seu auxilium quodammodo videatur esse criminosis.* Et vt inquit Bald. in l. vn. C. si de momentan. posses. in fine: *Theriaca cōtra venenum primi Iudicis.* Sequitur Cōtard. ibi, num. 3. & 5. Argel. vbi proximé, num. 153. Carroccius de exceptionib.

E con-

contra præiudicial.sentent.except.4.num.2.& 3.

52 Y asi como introducida la apelacion a fauor de este derecho publico, se ha, y deue admitir, l.1.ff.de appellat.cap.omnis oppressus, cap.Et ideo, 2.quæst.6.cap.vt debitus, de appellationib.Petrus Gregor.tract.de appellationib.lib.5.cap.2.num.1.Ioan.Petr.Bimi.consl.98.num.117.lib.1.Anton.Thesaur.decis.246.num.3.Monter.à Cueua decis.Aragon.14.num.78.Torreblanca, lib.3.cap.25.num.1.&.seqq.

53 Y de este principio se origina: Que respecto de cõtener en si la defensa natural el remedio de la apelacion, à ninguno se le puede quitar, nec Diabolo, si litigaret, ex cap.cum inter, de except.d.cap.cum speciali, Rota decis.16.num.3.de dolo, & contumacia, Paris.cons.28.num.11.volum.4.Franchis decis.120.num.5. Nam vt ait Menoch.cons.761.num.4.vol.8. *Appellationem tollere, nihil aliud est, quàm tollere defensionem*, dict.c.cum speciali, §.1.Bart.in l.si expressim, de appellat.num. Surd.decis.36.num.5.Torreblanca d.cap.25.num.4.Gratian.resp.109.num.15.tom.2. Quę defensio iuris naturalis est, Clement. Pastoralis de sentent.& re iudicat. Hieronym.Gratian.resp.163.num.10.vol.2.Lancellot.Gall.cons.30.num.8.l.vt vim, vbi Dec.num.26.ff.de iustit.& iur.

54 Lo otro, porque aunque el delito, que se imputa a Fray Iuan, y el Licenciado Araya, fuera especie de crimen Læsæ Maiestatis, y aunque algunos dixeron, ex l.Panthonius, vbi glosl in §.rei perduellionis, ff.de acquir.hæredit. Que no se ha de admitir la apelacion, tamen Franciscus Aretin.in d.§.rei sumpta occasione, quod Glossa ibi sentit: Quod condemnatus Læsæ Maiestatis, auditur appellans; illam approbans dicit contra Romanum: Quod magnitudo, & atrocitas sceleris non tolit appellationem, nisi aliàs immineret periculum maioris sceleris, argum.l.si quis filio exhęredato, §.hi autem omnes, ff.de iniusto rupto, ibi: *Non pœnæ festinatione, sed præueniendi periculi causa, permittitur punire, & postea scribere.* Et ita in dicto crimine appellationem admittendam esse, resoluit ex Andræa de Ysernia in tit. Quæ sint regalia, verbo: *Et bona committentium*, num.86.in vsib.feudor. Scip.Rouit.super pragmat.1.de bonis proditor.num.60. Angel.Aretin.tract.de maleficijs, & Augustin. Arimin.in additionibus ad eum verbo: *Præsente dicto Caio* post num.15.Carrer.tractat.de appellationib.num.1.& seqq.Petr.Foller.in praxi criminali, verbo: *Item quod commisit*, num.107. Martin.Laudens.de crimine Læsæ Maiestatis, quæst.7.Matth.de Afflict.d.verbo: *Et bona committentium*, num.42.speciali 22. Hieronym. Gigas de crimin.Læsæ Maiest.rubr.fin.quæst.13.num.3. vbi relatis contrarijs hanc opinionem tanquam æquiorem sequitur, & Domin. Præses Couarruu. in practicis quæstionib.cap.3.num.3.num.4.anté fin.Ægid.Bosl.in tit.de appellationibus, num.1.vers. *Et procedit hæc regula*. Et num 2.vbi ait: *Hanc opinionem esse veriorem, & quod Doctores contrarium tenentes incautè loquuti sunt*, Anton.Gom.tom.3.variar.cap.13.de tortura reorum, num.31.vers. *Et in tantum*, Iul.Clar.in praxi, §.fin.quæst.94.anté fin.principij, ibi: *Etiam si agatur de causa criminis Læsæ Maiestatis.* Tiber.Decian.lib.7.tract.criminal.cap.47.num.8.tom.2.Roland.à Valle cons.73.lib.3.qui per totum consilium,

re-

relatis, & reprobatis contrarijs: *Hanc sententiam veriorem dixit, & ab ea in iudicando, & consulendo tamquam communi non esse recedendum.* Brun. à Sole in cõs. criminal. num. 205. Vulpell. cons. 137. num. 1. Lancellot. de Attentat. par. 2. cap. 12. ampliat. 5. num. 10. Cartar. de exequut. sentent. cap. 1. num. 68. & 94. Farinac. tom. 3. de varijs, ac diuersis quæstionib. quæst. 101. num. 9. pag. 351. & seq.

55 Lo otro, porque nunca se entiende denegada la apelacion, quando la sentencia manifiestamente graua, y excede los limites de las disposiciones legales, vt laté probat gloss. in cap. ex conquæstione, verbo: *Post appellationem,* de restitut. spoliator. & Alexand. cons. 77. num. 17. & cons. 106. num. 27. lib. 3. & cons. 125. num. 13. vol. 6. Zephal. cons. 395. n. 42. vol. 3. Natta cons. 51. num. 21. & cons. 172. num. 4. Belluga in speculo Princip. rubr. 41. §. leges Regni num. 51. Gratian. disceptat. forens. tom. 1. cap. 66. à num. 8. Gutierr. lib. 1. practicar. quæst. 120. num. 4. Que habla en vias executiuas, y resuelue: Que en este caso se ha de admitir la apelaciõ, y en el menos ajustado, y mas criminalista se reconocerá el manifiesto grauamen de esta sentencia, condenando a muerte â Fray Iuan, y al Licenciado Araya, no auiẽdo fabricado esta moneda, ni siendo el acto de los Reos principales delinquentes de moneda falsa, vt in nostra prima allegatione plusquam liquidô ostendimus. Y esto aunque fuera la sentencia de el Principe, vt ex Perus. in rubr. de appellationib. tradit, Zephal. cons. 535. num. 40. tom. 4. facit Barbacia cons. 86. num. 60. lib. 3.

56 Lo otro, porque quando totalmente estuuiera prohibida la apelacion en este caso (que se niega, vt ex dictis, & dicẽdis notoriê ostensum est, & demonstrabitur) no se prohibe el recurso al Superior, ex Imola cons. 142. num. 3. & seqq. & cons. 144. in fine, & cons. 145. num. 6. cui subscripserunt Ioann. de Salicet. & Fulgos. inter cons. eiusdẽ Imolæ, cons. 146. n. 3 Roman. sing. 188. Menoch. cons. 1244. num. 1. & 3. & cons. 1192. nu. 39. volum. 12. & prius tradiderat, cons. 406. num. 26. & 27. volum. 5. Natta, cons. 172. num. 9. Menoch. de arbitrar. lib. 1. quæst. 70. num. 4. Hyppolit. de Marsil. tract. de Bannitis, in verbo: *Nullitas,* num. 13. dicens: *Perpetuo menti tenendum, quod licet ab aliqua sententia sit prohibita appellatio, tamen in illis casibus, potest ille, qui prohibetur appellare, implorare officium Iudicis per viam supplicationis, & recursus, qui superior considerata æquitate debet annuere tali petitioni.* Vt dicit Roman. cons. 325. col. vlt. num. 14. vbi inquit: *Quod licet aliqua constitutio excludat generaliter, quodcumque remedium, numquam tamen intelligitur excludere implorationem officij superioris, qui considerata æquitate debet illud concedere implorant,* allegat l. 1. §. quæsitum, ff. de separationib. & l. plané, l. fin. ff. de petit. heredit. Dec. in cap. ex parte, vers. *Vigesimo primo fallit,* de offic. & potest. iudic. deleg. Hyppolit. in praxi crimin. §. opportuné, num. 52. & in l. vnica num. 160. C. de Raptu virgin. & plures alij, quos allegat d. num. 23. Bartholom. Socin. cons. 39. num. 12. vol. 4. Bossius in praxi, tit. de Quærela contra sententiam num. 9. Aldouin. cons. 110. num. 99. Gallerat. de renunciat. tom. 2. centur. 2. remed. 178. num. 8. Sesse de inhibitionib. cap. 5. §. 5. & decis. 335. num. 1. Menoch. in additionib. ad lib. 1. de arbitrar. quæst. 20.

num.

num. 12. dicens: *Quod vbi sunt certi casus, in quibus lata sententia non admittitur appellatio, conceditur tamen recursus ad superiorem*, ex Cæsare Contard. in l. vnic. C. si de momentan. possess. limit. 7. Cabedo decis. 60. num. 4. part. 2. Gutierr. lib. 1. practicar. d. quęst. 120. n. 6.

57 Y pendiente este recurso al superior, està suspendida la jurisdicion del inferior, l. 2. C. vt litependente, Ripa in l. 2. num. 8. de edendo, & absque vitio nullitatis non potest procedi l. eos C. de appellationib. quæ loquitur de recursu, & de iure Canonico probat textus in cap. licét ad finem, de elect. Innocent. Abb. & cæteri in cap. vt debitus honor, de appellat. Lapus allegat. 39. num. 4. Lancellot. de attent. part. 2. cap. 19. num. 7. Tusch. litt. I. conclus. 366. num. 3. Zeuallos de cognit. per viam violent. quæst. 14 à num. 42. & ligatæ sunt iudicis manus, ne vlterius procedat Alex. ad Bartol. in l. si societatē, §. arbitrorum, verbo *Sententia*, ff. pro socio, Bald. in cap. sancimus. tit. Quo tempore miles, Neuizan. cons. 44. num. 10. & cons. 97. num. 24. Mastrili. decis. 289. num. 11. & decis. 295. n. 29. Cyriacus, tom. 3. controuersiar. controuers. 413. n. 1. vbi ait: *Quod pendente recursu ad superiorem, suspenditur iurisdictio, & ligatæ sunt manus iudicis inferioris, ita vt ad vlteriora amplius procedere nequeat, & quidquid geritur ab eo post dictum recursum reuocandum venit tanquam attentatum.* Et cum pluribus alijs numeris seqq. idē prosequitur Zeuallos, d. quæst. 14. num. 45.

58 Y este recurso intentado por Fray Iuan, y el Licenciado Araya no puede ser en otra forma, que del Iuez à quo Eclesiastico, al juez ad quē superior, que es el Nuncio de su Santidad, y no a ningun juez seglar, que no es inmediato juez del que dio la sentencia, a quien toca corregir, enmēdar, ó reuocar esta sentencia tan injusta, e irregular. Quia appellatio non datur, nisi ad eum, à quo is, qui iudicauit fuit immediatè deputatus, l. 1. §. penult. & l. Imperatores, ff. de appellationib. l. 1. C. Qui pro sua iurisdict. Capyc. Latro cōsult. 48. n. 31. gloss. in cap. appellatio, de appellationib. in 6. verb. *Iudici*, & in cap. seggestum, verbo *Vocem*, Philip. Francus in rubr. de appellationib. num. 1. in fine, Maranta in speculo iudicior. 3. part. 6. partis principalis, actu 2. num. 3. 4. & 5. Farinac. cons. 53. num. 33. tom. 1. & cons. 186. num. 36. tom. 2. Torniol. cons. 99. num. 7. Seraphin. de Seraph. tract. de priuileg. iuramen. priuileg. 132. num. 33. Angel. cons. 187. num. 2. & 3.

59 Y ningun otro puede ser juez desta apelacion, que el Nuncio, como Delegado, y sentencia dada por su mesmo Sudelegado, Sigism. Scaccia de appellat. quæst. 7. n. 63. & quæst. 8. num. 31. & 34. Francisc. Marc. q. 73. num. 2. & q. 345. num. 4. tom. 1. & q. 535. n. 9. tom. 2. Cardin. Tusch. tom. 1. litt. A. cōclus. 352. num. 40. Barbosa in l. cum Prætor, §. 1. num. 218 ff. de iudicijs, D. Couarruu. practicar. quæstion. cap. 4. num. 8. Molina de iustit. & iur. tract. 5. disput. 21. num. 6. & disp. 22. n. 1. Narbona de appellat. à Vicario ad Episcop. part. 1. num. 34.

60 Y estando, como està admitida esta apelacion por Monseñor Nuncio, quando huuiera tenido jurisdicion D. Diego de Touar (que se niega) su jurisdicion, quedaua totalmente suspendida, y èl inhibido. Y no podia proceder en la causa, ni hazia agrauio en no remitirsela Monseñor Nuncio,

cio, cap. Romana, §. si autem, de appellationib. in 6. ibi: *Si autem post sentētiam in casibus à iure prohibitis (vtpote à sententia super manifesto; & notorio crimine, vel de quo quis iure confessus extitit, promulgata) vel consimilibus appellatū fuisse dicatur: possum, ne sententia executioni mandetur (postquam cognoscere cęperint vtrum sit recipienda, vel non appellatio ab eo interposita) inhibere.* Vbi omnes Canonistæ Neuizan. cons. 97. â num. 23. & eo non laudato cum ferè infinitis Farinac. quæst. 101. num 109. ibi: *Sublimata tertiò, quia etiam in casibus, in quibus à iure est prohibita appellatio, pro vt est in notorijs in reo confesso, & conuicto, & alijs similibus supersedendū tamē est in executione, quādo iudex ad quem, dubius, an debeat illā admittere, necne, & de hoc cognoscere incæperit inhibendum duxerit, ac inhibuerit.* Y aunque Lanceloto parece tuuo lo contrario, Tamen cum Baiardo, Farinac. en el mismo numero asienta por constante, y doctrina comun: Que aunque el juez á quo no le aya admitido la apelacion, si el juez ad quem se la admitio, sabiendo que los reos estauan confessos, y cōuictos, y le inhibio, *Semper essē supersedendum in executione, stante inhibitione iudicis ad quem, quādo dictus iudex sciens appellantem esse confessum, & conuictum inhibitionem concessit*, ex quibus alijs, per eum allegatis, quæst. 21. â num. 122. & seqq. *Hanc sublimitationem communiter à Doctoribus receptam esse affirmat.*

61 Y que en este caso el Nuncio de su Santidad no ha hecho, ni haze fuerça, tenet cum multis Salgad. de Regia protect. part. 3. cap. 15. num. 68. ibi: *In omnibus tamen superioribus casibus, quibus hucusque retulimus à iure prohibitam esse, & denegatam appellationem, vt in conuicto, & confesso, vel sponte confesso tantùm, simonia, raptu, hæresi, seditione, insigni latrone violentia, notorijs, & similibus, non procedit doctrina, imò supersedendum est omnimodo in sententiæ executione, quoties iudex superior, ad quem itum est per appellationem, dubius, an illam debeat admittere, necne, & de hoc incepit cognoscere per inspectionem actorum; inhibuerit iudici à quo.* Y despues de auer alegado muchos Autores en comprobacion de esta doctrina firme, y segura, resuelue: Que quando el juez superior supo (como en nuestro caso) que los reos estauan confessos, y conuictos, y sin embargo inhibio al juez à quo, se deue sobreseer, & idem tenet num. 69. & 70. Mayormente en causas criminales, y penas corporales, en que no puede auer retractacion de la execucion dellas.

62 Lo otro, porque aunque la apelacion estuuiera totalmente prohibida en este caso (que se niega, vt ex dictis, & dicendis manifestum remanet) adhuc tamen, conocer Monseñor Nuncio de dichas nulidades, no lo està, ni puede, y en el interin, que de esto se trata, siendo la pena irretractable, se ha de sobreseer, aunque se requiera largo conocimiento sobre las nulidades, Farinac. d. q. 101. n. 111. Iul. Clar. in pract. crimin. §. fin. q. 94. n. 10. vers. *Scias autem*, vbi facit conclusionem: *Quod pendente causa nullitatis sententiæ criminalis, non fit eius executio, si contineat pœnam irretractabilem, etiamsi cognitio talis nullitatis requireret altiorem indaginem*, secundum *communem*, de qua testatur Ias. in l. 3. §. si servus, num. 9. ff. de acquir. possess. prout illum refert Boss. in tit. de nullitate adversus sententiam, num. 4. Decian. in tractat. crimin. lib. 8. cap. 9. num. 15. tom. 3. Vester in pract. lib. 8. cap. 1. num. 6. & ibi Nicolaus Grauatius in addition. num. 24. vbi declarat. & testatur etiam de *communi*, Ancharran. q. 4. an. 1r. p. 2.

 Lo

63 Lo otro;porque lo mesmo procede, aunque los reos estên confessos,y conuictos,y por la calidad de los delitos les esté prohibida la apelacion,tratando(como en nuestro caso)no de eximirlos de la pena, sino del excesso della,que en este caso deben ser admitidos, como lo ha hecho el Nuncio de su Santidad,y en el interin se ha de sobreseer, y no se puede executar,cap.nouit,vbi omnes,de appellationib.Lancellot.de attentat.p.2.c.12.limitat.9.n.10.ibi:*Quod quamuis reus sit confessus,& conuictus,iudex tamen in criminalibus,in imponenda pœna,vel à iure determinata,vel etiam arbitraria modum excesserit,hoc in casu tenet appellatio quo ad omnem effectum tam deuolutiuum,quam suspensiuum,& pendente appellatione non posse procedi affirmat*, cum multis Farinac.d.q.101.n.110.

64 Lo otro,que en duda siempre se ha, y debe pronunciar á fauor de la apelacion,y del que apela,y admitirse en caso de duda, gloss. in cap. vt debitus honor,verb.*Rationabili causa*,de appellationib.quam ad hoc citant Doctores in cap. dilectus el 2. de rescript. Bartol. in l. 1. num. 6. ff. appellat.penden.nihil nouari,Bald.in l.properandum,§.sin autem reus, num. 5. vers.*Vlteriùs nota*,C.de de iudicijs;Angel.de Perus. in l. quoniam iudices,num.4.C.de appellat.Cardinal.Florent. in Clement.1.q.2.de dolo;& contum. Alexand.cons.113.n.2.lib.5.Tiraquell.in tract. *le mort saisit le vis* declarat.6.num.10.Menoch.cons.345.n.49.vol.4.& cons.1074.n.3.Franch.decis.120.n.4.& decis.351.n.3.

65 Lo otro,que quando la materia no fuera de tanta importancia; y peso,y que está solicitando piadosas atenciones; generalmente fauorece las apelaciones el derecho, que interponen de qualquiera sentencia los Reos,y en especial quando se trata de la vida,y honor; vt Castrens. dicit per illum text.in l.1.ff. si quis cautionib. & comprobat ibi Iason notab.2. Purpurat.cons.89.num.1.& cons.169.num.3. Cæsar Barcius decis. 87.n. 20.& anteà decis.65.num.27.& ex cap.cum speciali,§.porrò,de appellationib.cap. Romana,§.si autem,eod.tit.libr.6. resoluunt Bartholom. Socin.cons.195.n.3.Hieronym.Grat.respon.163.num.12.vol.2.Surd. decis. 26.num.4.Decian.respons.47.num.32.vol.1. Capella Tholosana decis. 176.Neuizan.cons.44.num.9.Crotus cons.124.num.11.Lancellot.Gall. cons.7.n.16.& cons.30.n.6.

66 Lo otro,porque qualquiera causa razonable es bastante,para que se admita la apelacion,aunque los reos estên confessos,y conuictos, c. inter cætera,de re iudicata,ibi:*Ob manifestam iniquitatem sententiæ appellatio conceditur*,gloss.in d.cap. Romana,§.si autem,in verbo *Vel de quo*,de appellationib.in 6.vbi omnes;Scaccia de appellationib. q. 17. limit.4. n.47.49.& 50.& n.52.& 55.Y esto aunque sea de sentencia en delitos grauissimos, y exceptuados,num.84.donde despues de auer puesto desde el num.76.los delitos graues exceptuados, y en el num.83. el delito de falsa moneda, concludit:Que aunque lo sean se debe admitir la apelacion, quando se representa causa, ibi : *Sub restringe eandem restrictionem positam, sup. num.36. vt non procedat si in appellatione exprimeretur causa rationabilis,quia tunc arbitror,appellationem dari etiam à sententia lata contra victum de illis delictis exceptis,& mo-*

ueor

ueor ex limitatione generali, & ex limitatione particulari; ex generali, quia licet appellatio, quæ fit contra ius, vel aliter friuola, non debeat admitti, tamen ex generali limitatione admittitur, si in ea exprimatur causa rationabilis, y en comprobacion de esto alega gran copia de Autores, & tandem in hæc verba concludit: *Qui scribunt generaliter, quod si in casibus, in quibus prohibetur appellatio, exprimatur rationabilis causa, quare appelletur, non denegatur appellatio: moueor etiam ex limitatione particulari, quia & si conuictus per testes dicatur notorius delinquens, & notorio delinquenti in prædictis delictis denegetur appellatio, tamen & in notorijs datur appellatio, si exprimatur causa rationabilis, vt loquendo in confesso, retuli, & sequutus sum supra num. 47. & loquendo generaliter de notorio retuli; & sequutus sum infrà num. 93.* Y las causas que se han representado son muchas, y grandes, y qualquiera dellas bastante para que el Nuncio de su Santidad se diera por obligado à admitir dicha apelacion, Pereira de manu Regia tom. 1. cap. 22. n. 23. vers. *Sed sequendo*, ibi: *Sed sequendo communem videtur posse dici, quod etiam in casibus, in quibus appellatio interdicitur, expressa rationabili aplandi causa admitti debet, & si non admittatur, posse Principem appellantem tueri, præsertim si constet de manifesto grauamine.*

67 Lo otro, porque vno de los fundamentos que ay en orden à que se declare: Que haze fuerça el Iuez Eclesiastico en no admitir la apelaciõ, es, si está dudosa su admission, que en este ay obligacion à admitirla, aunq̃ aliás esté prohibida, considerando, que el que apela para obtener, bastale la duda: Si es apelable, ô no el articulo, vt cum multis probat Salgad. de reg. protect. part. 1. cap. 2. §. 3. num. 31. ibi: *Sed contrarium est, & sequendum, imò in dubio vim fecisse iudicem non deferentem appellationi, cui de iure in dubio deferendum.* Et num 33. ibi: *Quod procedit etiam in casu, in quo appellatio sit regulariter prohibita, puta in causa possessoria, quia nihilominus, si adsit dubitatio circà delationem, vel non delationem appellationis, debet admitti.* Tenet etiam eleganter Pereira de manu Regia part. 1. cap. 22. sub num. 8. Donde tratando de los Iuezes Seglares, que conocen del recurso, dize: *Quia non offendunt Bullæ præcepta, nec Concilium sess. 25. de reformat. cap. 3. licet in examinatione appellationis an iusta, vel manifestè iniusta sit in dubio appellationi deferendum censeat, sufficit enim Iudici Sæculari, vt moueatur fundamentis moraliter certis, dummodo non præsumptiuo sè procedat. Dumque in dubio appellationi deferendum decernit Ecclesiasticæ consulitur libertati, & mos geritur Pontifici, ad quem appellatum extitit*, Salgad. de reg. protect. par. 1. cap. 2. §. 3. num. 33. ibi: *Quod procedit etiam in casu, in quo appellatio sit regulariter prohibita, puta in causa possessoria, quia nihilominus si adsit dubitatio circa delationem, vel non delationem appellationis, debet admitti.* Cæs. Contard. in l. vnica, limit. 27. num. 1. & sequentib. & idem in quæst. 1. num. 43. in fine, & num. 44. C. si de moment. possess. Scaccia de appellat. quæst. 17. ampliat. 16. num. 64. Petr. Surd. cons. 163. *Arbitror*, num. 6. lib. 2. Luego no es possible, que el Nuncio de su Santidad aya hecho fuerça, quando ay tantas causas para auer admitido esta apelacion; y que en duda la pudo, y deuiò admitir, executando lo mesmo, q̃ el Consejo determina para obligar al Iuez Eclesiastico, a q̃ admita la apelacion, quando la denegô al apelante.

68 Lo otro, porque de no admitir la apelacion, se dá el recurso, y se

trae

trae por via de fuerça al Consejo,no de auerla admitido; que en este caso cesa: Y si no se deuiò admitir(que se niega)tocarà el conocimiento de esto a su Santidad,como Superior,que es del Nuncio,no al Consejo; vt interminis terminantibus tenet Zeuall.commun.cõtra commun.tom.4.quæst. 897.a num.899.ibi: *Vltimò pro complemento huius quæstionis, & declaratione nostræ Legis Regni 36.tit.5.lib.2.Recopil.insurgit pulchra dubitatio, an possit dari casus violentiæ aduersus Iudicem Ecclesiasticum,quando in via executiua non decernit mandatum executorium,& defert appellationi interpositæ ab actore, vt eam prosequatur coram Superiore. Et videtur mihi,quod iste non sit casus violentiæ, nec de contentis in d.l.cum ipsa loquatur contra Iudicem Ecclesiasticum,qui exequitur suam sententiam,non obstante appellatione,non verò quando Iudex defert appellationi,vt actor,cui mandatum executorium fuit denegatum,eam prosequatur apud Superiorem, quia ipsa denegatio magis tangit iniustitiam (non exequendo quod de iure habeat paratam executionem) quam violentiam,cum ipsa consistat in exequendo appellatione remota,non vero in exequendo appellatione admissa, vt clarè denotant verba dictæ legis,* ibi: *Los Iuezes Ecclesiasticos hazen fuerça en las causas,en no otorgar la apelacion.* Et ibi: *Dense nuestras cartas,para que se otorgue la apelacion.Ergo si Iudex Ecclesiasticus deferat appellationi,non facit violentiam,sed iniustitiam,& sic Superior Ecclesiasticus,de meritis causæ principalis,debet cognoscere, cuius cognitio, vt superius traditum est,non pertinet ad iudices Regios. Pro qua sententia considero, quod quando iudex Regius declarat Ecclesiasticum vim facere: dicitur in sententia Senatus: Que el Iuez Eclesiastico otorgue,y reponga: Quæ verba inseri non possunt in dicta sententia per Regios Auditores aduersus decreta iudicis Ecclesiastici, quando ipse negauit executionem sententiæ,vel contractus,& detulit appellationi,& sic nihil habet,quod reponat,cum nihil sit executioni traditum,& perconsequens cessat vis,cum deferat appellationi,quæ profectò prosequenda est coram iudice superiori Ecclesiastico, & non per viam violentiæ,cum cesset vis,& violentia,& in dicto decreto negatiuo, quod est maximi effectus in omnibus causis executiuis,in quibus appellatione remota, sententia executoris,est executioni mandanda,quoniam si executor, vel propter ignorantiam, vel rusticitatem,vel aliam causam admittat appellationem à sua sententia interpositam,non potest actor remittere causam ad Regalem Chancellariam, per viam violentiæ,sed ad Superiorem Ecclesiasticum,per viam appellationis, vt tenet nouissimè per hæc scripta Iosephus Sesse de inhibitionib.iustitiæ Aragonum,cap.8.§.1.num.5. Quia tunc defecit fundamentum cognitionis per viam violentiæ.*

69 Lo otro,porque quando no fuera textual lo defendido,y (en nuestra inteligencia)claras las dotrinas que hemos referido,sino que fueran opinables,no se podia, ni puede dezir: Que el Nuncio de su Santidad auia hecho fuerça en auer admitido esta apelacion a Fray Iuan, y al Licenciado Araya;porque en lo opinable tiene eleccion qualquier juez, y no haze injusticia en sentenciar por la opinion probable,que eligiere,ni fuerça en orden á determinar que la ha hecho,Salgad.de Reg.protect.part.1.d.cap.2. §.3.num.26.ibi: *Si autem in aliquo articulo duæ sint Doctorum opiniones, alia permittens appellationis delationem,alia autem negans,vtraque tamen opinio probabilis sit,vel æquè communis:tunc cum iudex Ecclesiasticus possit,quam maluerit,licitè eligere propter dubium existens,& authoritatem Doctorum vnamquamque tenentium,*

tium, vt ex Gutierrez in lib. 1. Canonicar. quæst. cap. 13. num. 23. Mercad. Sot. & alij citati, & sequuti à Cenedo in part. 1. collect. 28. nu. 17. Salon. 2. 2. quæst. 63. artic. 4. controuers. 2. col. 1093. & ex Neuizan. & alijs resoluit Cened. in d. quæst. 8. n. 22. videnda sunt, quæ Villalob. nouiss. in summa tract. 1. difficultat. 9. post Azor. & alios dicentes omnes, hanc doctrinam procedere etiam in foro conscientiæ, quare hoc casu præcisè, & necessario tenetur Senatus, eidem opinioni per iudicem Ecclesiasticum electæ inhibere, quoniam nullo modo potest de iniquitate redargui; cessat enim violentia, vbi ius assistit, licitè enim, & sibi permissum gerit ille iudex, de quo dumtaxat quæritur in detegenda violentia: an ne contra ius denegauerit delationẽ appellationis, & ita tenendum est.

EXCEPCION SEGVNDA:

Que la Comission se dio por el Nuncio, con la clausula, *Omni, & quacumque appellatione postposita.*

70 En virtud desta clausula el señor Fiscal pretende: Que en virtud della ni se pudo admitir la apelacion, ni dexar de executarse la sentencia que Don Diego de Touar dio, y que el lo tiene assi protestado, y que assi en lo vno, y en lo otro ha hecho, y haze fuerça, l. 1. §. interdum, ff. a quib. appellat. non licet, cap. Pastoralis, vbi Canonistæ de appellationib. Scaccia eod. tract. q. 16. limit. 1. à n. 20. cum plurib. alijs.

Respuesta.

71 Lo primero: Que el Nuncio de su Santidad no pudo cometer esta causa. *Omni quacumque appellatione postposita,* respeto de que esto toca a la soberania del Principe, como Regalia propia suya, é inseparable de si, quãuis sit Legatus à latere, vt aperté probatur in d. l. 1. §. interdũ, ff. a quib. appell. non licet, ibi: *Interdum Imperator ita solet iudicem dare, vt non liceat ab eo prouocare, vt Scio sæpissimè à Diuo Marco iudice dato, an & alius ita possit iudicem dare videamus (alia littera videbimus) & puto non posse,* Philip. Franc. in rubr. n. 23. vers. *Aduer te tamen,* & in cap. postremò 36. sub num. 5. vers. *Tertio, & vltimo,* versus finem, & in cap Pastoralis à num. 15. de appellationib. vbi omnes Canonistæ, Scaccia de appellationib. d. quæst. 16. limit. 1. à num. 106. Barbosa, claus. 7. n. 2. Et vl tra eos idem tenent Maranta in speculo aureo, part. 6. actu 2. tit. de appellationib. Minsinger. obseruat. 3. cẽt. 1. Vital. Cãban. in tract. clausular. cap. 21. Sigismund. Lofred. cons. 20. n. 11. Lãcellot. de attẽt. 2. p. cap. 12. à num. 15. cum pluribus sequentib. Lanfranc. Balb. decis. 447. per tot.

72 Lo segundo, que lo dicho procede, aunque su Santidad expressamente huuiera dado facultad al Nuncio, paraque èl conociera de las causas, y procediera a la execucion de las sentencias, *Apellatione postposita:* Que adhuc no podia, ni pudo cometer esta causa a Don Diego Ossorio, para q̃ conociera en dicha forma, quanto mas que Don Diego de Touar pudiesse executar dicha sentencia en fuerça de dicha clausula, que ni pudo el Nuncio, ni Don Diego Ossorio, y mucho menos Don Diego de Touar; y assi

viniera a cometer fuerça, y violencia qualquiera de los tres, que tratara de executar dicha sentencia, Scaccia de appellationibus, d. quæst. 16. limit. 1. num. 109. ibi: *Extende hanc restrictionem, loquentem in Legato de latere, vt procedat etiam si Papa concessisset Legato legationem, cum clausula (omni appellatione remota) quia licet dicta clausula operetur, quo ad sententias ferendas per eum; tamen Legatus non poterit hoc concedere suo Delegato, Bald. quem citat, & sequitur Franch. in d. cap. Pastoralis, num. 17.*

73 Y el mismo Scaccia in d. num. 109. se remite al num. 70. y 71. de la misma question, y limitacion, y en estos dos numeros asienta por constante: Que si bien el priuilegiado, en orden a que de su sentencia no se pueda apelar, vt puta, A sententia Episcopi, Cardinalis, & Legati â latere: Esto no milita, ni procede en su Vicario, en el Subdelegado, ni en otro inferior al priuilegiado: De suerte, q̃ quãtoquier el Nuncio de su Sãtidad tuuiera este priuilegio, q̃ de sus sentencias no se puediesse apelar, y executasse, *Appellatione remota*: Tamen de Don Diego Ossorio su Delegado, se podia apelar, quanto mas de Don Diego de Touar. Y la razon en que se funda Scaccia, con otros es: Que del Principe no ay apelacion, empero del Delegado, Subdelegado, y los demas, ay Superior a quien poderse apelar, para que los daños irreparables de todos los inferiores, el Superior los repare, enmiende, corrija, y reuoque, præcipué num. 71. ibi: *Secundo, quia quamuis Delegatus possit procedere more datiarij, tamen ab eius sententia potest appellari, quamuis non possit appellari à sententia datiarij, & sic licet non possit appellari à sententia Regis, tamen potest appellari ab eo, qui potest procedere manu Regia, sicut etiã dicimus, quod licet non possit appellari à sẽtẽtia Principis, tamẽ potest appellari à sẽtẽtia eius delegati, vt dixi infra n. 154. vers. sublimita quinto. Et ratio est in promptu, quia in Principe delegãte deficit possibilitas appellãdi, ex quo nõ adest superior, qui sententiã possit corrigere, sed in substituto, subrogato, seu Delegato non deficit, quia potest corrigi à suo Superiori: Videmus pariter, quod licet ab arbitratore nõ detur appellatio, tamen à iudice ordinario, qui cognouit per viam reductionis ad arbitriũ boni viri, datur appellatio, vt retuli quæst. seq. limit. 14. num. 2. vers. Sublimita.*

74 Lo tercero, que quando todo lo dicho cessara (que no cessa) solo viniera a obrar en la sentencia interlocutoria, no empero en la difinitiua, Bartol. in d. §. interdum, leg. 1. ff. â quib. appell. non licet, sub num. 2. Maranta in d. part. 6. actu 2. sub num. 261. cum pluribus Barbos. claus. 7. num. 10. Lancellot. de attentat. d. part. 2. cap. 12. limit. 8. num. 16. & 21. Y assi en esta parte no puede obrar dicha clausula, pues la sentencia es difinitiua, y de tan irreparable grauamen, como es el de perdida de la vida.

75 Lo quarto, que tambien se ha, y deue entender de la apelacion friuola, no empero de la que tiene tanta justificacion, como es la nuestra, glos. in c. vt debitus honor, de appellationib. verbo, *Ante sententiam*, in fine, & in cap. ex parte 13. in fin. de offic. Delega. Lancellot. de attentat. d. part. 2. limitat. 8. num. 42. Scacc. d. quæst. 16. limitat. 1. num. 93. Barbos. d. claus. 7. n. 6. Maxime, auiendose dado por el Nuncio, sin conocimiento de causa, Salgad. de Reg. protect. part. 3. cap. 6. â num. 75. cum alijs.

76 Lo quinto, que quando el Nuncio de su Santidad tuuiera de él facul-

cultad para conocer, *Appellatione postposita*, y tambien el Subdelegado pudiera hazerlo, y el transferir en don Diego de Tovar la que vnos, ni otros no tienen; adhuc tamen, auiendo admitido la apelacion el que dió la comission cō dicha clausula, no viene a subsistir, ni tener fuerça alguna, Lācellot. de attentat. d. part. 2. cap. 12. num. 11. ibi: *Secundo, nisi Iudici à quo, per iudicem ad quem, fuisset inhibitum*, cum Philippo Franco, & plurib. alijs.

77 Lo sexto, que tambien no obra cosa alguna dicha clausula, quando se reconoce, que el Iüez que diô la sentencia excedió en ella; como en nuestro caso, que condenó a muerte al Padre fray Iuan, y al Licenciado Araya, Scac. de appellationib. d. quæst. 17. limit. 4. num. 96. Lancellot. de attentat. d. part. 2. cap. 12. limitat. 8. à num. 28. cum pluribus alijs, cum multis Barbos. d. claus. 7. num. 7.

EXCEPCION TERCERA.

Que estando por el Iuez Eclesiastico mandado degradar, toca al Iuez Seglar la execucion, y castigo.

78 Esta excepcion la fundará el señor Fiscal, que respeto de la degradacion mandada hazer por D. Diego de Tovar, es Iuez competente de esta causa, y puede el Iuez Seglar castigar los Reos hasta el vltimo suplicio, cap. nouimus, de verbor. signific. c. 2. de pœnis in 6. cum plurib. Grass. de effectib. Clericat. effect. 1. à num. 813. Tiber. Decian. in pract. crimin. tom. 1. lib. 4. cap. 9. à num. 121. Borrell. de Pręstant. Reg. Cathol. cap. 71. à num. 65. Ioan. Francisc. San Felicius decis. 139. per tot. Iul. Carthar. decis. 66. à num. 1. cum alijs, Ansald. de iurisdict. part. 2. tit. 11. cap. 2. & 3. & cap. 4. num. 32. vbi loquitur in crimine tonsionis, vel diminutionis monetæ, vel ipsius monetæ falsificationis, Carleu. de iudic. disput. 2. quæst. 7. à num. 773. fol. 319. Machado en su Perfecto Confessor, tom. 1. lib. 1. p. 3. tract. 12. docum. 3. num. 4. fol. mihi 142. Bobadilla lib. 2. Polítycor. c. 18. à n. 81. Cutellus de prisca, & recenti Eccles. libertat. lib. 2. q. 34. per tot.

Respuesta.

79 Lo primero, que quando dicha llamada sentencia de D. Diego de Tovar, no padeciera tantos achaques, enfermedades, y nulidades insanables (como hemos verificado, y probado) no podia subsistir, ni formarse actual degradacion en orden â entregar estos reos â la Iusticia seglar, para que pudiesse executar la pena del vltimo suplicio; respeto de que para esta degradacion actual precisamente se requiere, que aya cometido vno de tres delitos, scilicet: *Hæresis, Falsi comissi in litteris Apostolicis, & conspirationis in propriùm Episcopum*, y esta es comun doctrina de los Doctores, teste Iulio Claro in pract. criminali lib. 5. quæst. 36. n. 36. ibi: *Scias etiam quod Clericus nō est degradandus, nisi pro tribus ordinibus, scilicet hæresis, falsi comissi in litteris Apostolicis, & cōspirationis in propriū Episcopum. Et hæc est communis theorica Doctorum, vt ait Guil. Benedict. post 3. part. repetitionis cap. Raynūtius, in quæst. de homicid. n. 3. & seq.*

seq. quem refert Foller. in pract. crimin. canon. fol. 272. num. 23. in alijs autem quantumcumque grauibus delictis, sufficit sola depositio, absque degradatione. Et ideo, quãuis Clericus commisserit crimen enorme, & grauissimum, etiamsi occidisset Summum Pontificem, non debet degradari, si paratus sit se corrigere, sed debet detrudi in perpetuum carcerem, vel in monasterium. Et est communis opinio, vt dicit Boss. in tit. de foro compet. num. 136. Farinac. in pract. crimin. quæst. 8. num. 74. Barbos. de offic. & potest. Episcopi, allegat. 110. a num. 11. Y no siendo el delito cometido, y perpetrado por estos Eclesiasticos, de ninguna de estas tres especies assignadas por el Derecho Canonico, no es posible llegar a executarse esta actual degradacion, vt diximus etiam in prima allegat. a num.

80 Lo segundo, porque demàs de los tres delitos referidos, lo mesmo procede por la incorrigibilidad, delito de assasino, pecado nefando, y por el que celebra Missa, no siendo Presbitero, y no siendo el delito de estos Reos tampoco de esta calidad, no puede executarse en ellos la degradacion actual, y por defecto de jurisdicion, y excesso especial la llamada sentencia, es nula, è injusta, vt in terminis tenet Rota Romana apud Coccinum decis. 351. num. 8. ibi. *Nam fuit firmiter responsum, sententiam tanquam nullam, & iniustam, non nocere Lucretiæ ad effectum, quod dicatur non succesisse fratri. Nam Episcopus non potest venire ad actualem degradationem Clerici, neque eum tradere Curiæ sæculari, nisi in casibus à iure Canonico expressis, videlicèt, pro crimine hæresis, cap. ad abolendam, §. præsenti, de hæretic. in 6. pro falsificatione litterarum Apostolicarum, cap. ad falsariorum, de crimin. falsi. Pro crimine insidiarum contra Episcopum, cap si quis Sacerdotum, 11. quæst. 1. Pro incorrigibilitate, cap. cum non ab homine, de iudic. pro crimine aßassinij, cap. 1. de homicid. lib. 6. Doctores communiter in d. cap. at si Clerici, de iudic. Clar. in praxi, §. fin. quæst. 36. vers. Sicut etiam, Boß. in praxi tit. de for. compet. n. 135. Et ex iure nouo pro crimine nefando, ex constitutione S. M. Pij V. Et pro celebratione Missarum ab illis, qui non sunt Presbyteri, ex constit. fælic. recordat. Clement. VIII. cum igitur inter hos casus non sit iste de quo agitur, non modo fuit nulla ex defectu iurisdictionis, verum etiam iniusta.*

81 Lo tercero, que en especial, por el delito de falsa moneda no se puede degradar, ni admite extension, vt in terminis tenet Ansald. de iurisdict. d 2. part. tit. 11 cap. 4. num. 33. ibi: *Verum hæc generalis conclusio, non videtur Carolo de Grassis sub d. num. 576. posse concedi. Nam ipsemet Carol. d. effect. 1. num. 570. scripserat, quod per text. in cap. si quis laicus 19. 22. quæst. 5. habetur expressè, quod Episcopus, siue Clericus contra personam sui Principis sæcularis coniurans degradandus est, & Curiæ sæculari, vt puniatur, tradendus. Eo quia d. Canon si quis laicus cum pœnalis sit, & in casu disponens coniurationis in personam Principis; ad offensam eiusdem Principis, non circà personam, sed circa rem, seu monetam nõ est extendendus. In pœnalibus etenim non permittitur extensio, quia pœnæ proprium excedere, non habent casum, cap in pœnis 49. de regul. iur. in 6. cum glos. 2. gloss. sub verbo: Italiæ, in cap. 1. de tempor. ordination. eod. lib. 6.* Farinac. in praxi crimin. tom. 4. q. 115. num. 34. ibi: *Contrarium, quod isto casu Clericus non sit degradandus, nec curiæ sæculari tradendus; & quod ad hunc monetarum falsatorem minimè extẽdi debeat dispositio text. in d. cap. ad falsariorum, voluit Abb. in c. tua num. 4. de Pœn. & hanc Abb. opinionem sibi magis placere affirmauit Ign. Lopez in loco præcitato.*

82 Lo quarto, que aunque por la constitucion de la Santidad de Vrbano Octauo, quæ incipit: *In suprema Pastoralis specul.* 75. tom. 4. Bullar. Magni, fol. mihi 389. (confirmatoria de la de Pio Quinto 111. tom. 2. Bullar. Magni, fol. 316.) en el §. 4. se dispone: Que los culpados en este delito se entreguen al braço seglar, para que los castigue, ibi: *Volentes, vt culpabiles in præmissis reperti, præuia degradatione Curiæ sæculari puniendi tradantur.* Demas de que habla en los subditos, y domiciliarios, *in Italia duntaxat existentibus*, vt aperte probatur in §. 3. eiusd. constitution. (cuya diccion es taxatiua, y no se puede estender ex l. non est ferendus, ff. de transactionib. cũ plurib. Barbos. dict. 97. â num. 1. cum alijs) y que habla en los fabricadores de monedas de oro, y plata, y no de vellon: y que en el §. 5. a los demas cõplices solo los impone pena de destierro (vt per se patet, & diximus in 1. allegat. num. 32.) no puede el juez seglar en virtud della executar la sentencia, sin auer precedido conocimiento de causa por el juez Eclesiastico, y auer degradado al reo, y entregadosele a la justicia seglar, vt aperte cauetur in cap. nouimus 27. de verbor. significat. ibi: *Eius est degradatio celebranda sæculari potestate præsente ad pronuntiandum eidem cum fuerit celebrata, vt in suũ forum recipiat degradatum*, in terminis terminantib. tenet Donat. Anton. de Marinis quotidianar. resolut. cap. 57. per tot. præcipuè â num. 4. ibi: *Constitutio prædicta nullatenus iudici sæculari immediatè præbuit facultatem cognoscendi personas Ecclesiasticas de præfato crimine culpabiles, sed tunc demum cum Ecclesiasticus iudex constito de delicto, ac præuia degradatione sæculari Magistratui reos puniendos tradiderit.* Y nuestro caso tiene diferente inspeccion, vt ex dictis, & dicendis plusquam liquido constat. Idem tenet in terminis huius constitutionis cum Bossio in tract. crimin. tit. de foro competent. num. 134. Clar. d. quæst. 36. num. 20. Franchis decis. 691. num. 7. Grass. de effectib. Cleric. effect. 1. num. 345. & 576. Augustin. Barbos. de iur. vniuers. Ecclesiast. lib. 1. cap. 39. §. 2. num. 97.

83 Y Tomas del Bene de Immunit. Ecclesiast. tom. 1. c. 6. dub. 4. n. 2. dõde cõ especialidad dize: Que no auiẽdo precedido degradaciõ, y tradicion del juez seglar, no puede conocer del delito de læsa Magestad, falsa moneda, parricidio, y otros enormes delitos; y aunque sean incorregibles. Y en el num. 16. Que si contra lo dicho se ha procedido por algunos Principes, ha sido de hecho, pero no de derecho. Y desde el num. 19. Que algunos Reyes de Francia han pedido Breue a su Santidad. Y en el num. 20. q̃ lo mismo hizieron sus Magestades de Felipe II. y Felipe III. Y en el num. 22. Que otros han pedido absolucion. Y en el dub. 5. sect. 2. trata del Assassino, y de otros delitos enormes; y que para proceder en todos ellos se requiere continuacion en ellos trina moniciõ, que aya andado en habito secular, & sine tonsura, y aprehendido en ellos, â num. 41. cum alijs, y en la dubit. 6. & 7. & 8. prosigue el mesmo intento. Y en la dubit. 9. sect. 1. afirma: Que siendo Presbytero el Reo, es precisamẽte necessario que preceda degradacion; y que el cap. 1. de homicid. in 6. tiene especialidad, y no es extensiuo a los demas delitos: y que no solamente en estas materias tan graues, y de tanta importancia ha de preceder la degradacion actual, sino que

H tam-

tambien es necessario dar quenta a su Santidad, como lo han hecho diferentes Principes, y en España se ha vsado lo mesmo; porque todas las vezes que no ay ley especial, y tiene duda, se ha de consultar a la ley animada, num. 7. ibi: *Sed intelligitur, præcedente degradatione modo, quo supra dicebamus; quinimò ex sententia multorum, obtenta etiam prius Summi Pontificis licentia, vt obseruat Modernus, & Farinacius loco supr. citato. Sic obseruatum fuit Parisijs in casu Sacerdotis homicidæ qualificati, teste Feliciano Episcopo Scalensi, tract. de deposit. & degradat. cap. 14. Florentiæ in casu Clerici banniti, teste Caballo casu 60. num. 23. Hispali in casu quorundam Religiosorum, qui suum Prouincialem occiderunt, teste Bernardo Diaz in pract. crimin. cap. 97. & Papiæ in casu etiam Clerici assessini, teste Antonio Maceratensi var. lib. 3. resol. 2. Quia quotiescumque est aliquod dubium, deficere videtur lex inanimata, & sic recurri debet ad animatam, iuxta text. in cap. 1. de rescript. l. 1. ad municipal. l. loci corpus, C. si seruit. vendicetur, l. 2. C. de edendo, l. 1. de execut. re iudicat. & l. 1. C. de Thesaur. lib. 10. præsertim in casu nostro, vti supra dicebam.* Et nos in 1. allegat. â num. 84.

84 Y estos Autores hablan en fabricadores de moneda falsa, y el Padre Fray Iuan, ni el Licenciado Araya no la fabricaron, ni por el delito perpetrado han incurrido, ni incurrieron en pena de muerte, vt nos diximus in 1. allegat. à num. 5. cum plurib. alijs. Y siendo, como es, la moneda de vellon, y que no se alteró lo essencial de la pasta della, no huuieran incurrido en pena de muerte, vt diximus in nostra allegation. à num. 53. sed tantum in pœná deportationis, Azor. in summ. C. de falsa moneta. Iacob. de Aren. & Cynus in l. 2. C. eod. tit. Menoch. de arbitrar. lib. 2. Centur. 4. casu 316. num. 33. ibi: *Declaratur quintò, vt non procedat in eo, qui monetam vilissimi valoris cuderet: ita Alexand. d. cons. 104. in fine, lib. 1. qui exemplum refert super quo respondit, quando quis falsos bagatinos cuderet, & hanc sententiam probauit Boß. tract. caus. criminalium, titulo de falsa moneta, num. 4. Fabius Monteleo de praxi arbitrali, 3. particula, 4. partis principalis, num.* 400. Et num. 41. ibi: *Declaratur secundò, vt non procedat in eo, qui modicam quantitatem, vel magnam, sed minimi valoris mutilaßet. Is enim ordinaria falsi pœna puniendus non erit, ita in specie Marsil. cons. 71. col. 1. extra ordinem iudicis arbitrio crederem puniendum esse, idem sensit Fabius Monteleo, in praxi arbitrali, tertia particula, quartæ partis principalis, num. 401. atque ita is Marsilius declarat d. statutum Bononiæ, sub rubr. de falsa moneta, sic etiam possunt declarari relatæ Mediolani constitutiones, & statuta Veronæ, ac Ferrariæ, lib. 3. sub rubr. pœnas Sbolzonantium, vel tondentium monetas.*

85 Lo quarto, que para que el Iuez Secular pueda executar la sentencia de muerte contra el Eclesiastico, en qualquiera de los casos referidos, y no en otros, es preciso, que primero esté degradado por el Iuez Seglar, y se le entregue, Iul Clar. lib. 4. dict. quæst. 36. num. 35. ibi: *Scias autem, quod regulariter Clericus in Sacris constitutus, non potest propter quodcumque etiam enormissimum crimen à Iudice Sæculari puniri, nisi prius sit à Iudice Ecclesiastico degradatus, & traditus Curiæ Sæculari. Et hoc omnes fatentur, vt ait Didac. practic. quæst. 33. num. 2. Duo itaque requiruntur ad hoc, vt iudex Laicus posit Clericum punire; primum quod sit degradatus; secundum quod sit traditus Curiæ Sæculari.*

86 Y aunque Iulio Claro, poco mas abaxo de el lugar referido, haze di-

diferencia, y distincion entre la degradacion verbal, y actual, que aquella no presta jurisdicion in Clericũ degradatum, nisi tradatur etiam Curiæ Seculari; empero si actualmente fuesse degradado, puede el Iuez Seglar castigarle absque alia traditione; Con que parece, y podrà dezir el señor Fiscal: Que se halla en los terminos de esta declaracion, pues estos Reos estàn degradados actualmente; y que no necessita la justicia Seglar de que el Eclesiastico se los entregue, y que reconoce Iulio Claro: què claramente es comun opinion: Que no embaraça, ni es limitacion de la regla, ni es adaptable al caso.

87 Tum, porque los Autores que cita en comprobacion de esta diferencia, son Alciato in cap. cum non ab homine, de Iudicijs à num. 108. donde assienta por constante en la decision de este texto, y en la doctrina de Abbad: Que primero que el Iuez Seglar pueda conocer contra el Eclesiastico, es menester, que su Iuez, y Prelado aya hecho en orden a su correccion, y castigo todas las preuenciones, que se requieren por dicho cap. cum non ab homine, y que sea totalmente incorregible, y que esto sea por declaracion de su Iuez; y aunque aliâs sea notorio, necessita de que su Iuez lo declare, porque no constando al Iuez Seglar desta notoriedad ex inspectione processus, no puede proceder a la execucion, aunque actualmente estè degradado, si ya no es que al Reo no le compete ninguna escusa.

88 Y Villalobos in sua Collectan. commun. opinion. lit. C. verbo: *Clerici numquam fuerunt de iurisdictione laicorum*, fol. mihi 110. vers. *Fallit in Clerico*, cita a solo Alciato, que resuelue en la forma, que hemos referido, y mẽcionado: Y el mesmo Villalobos in ipsomet verbo: *Clericus etiam, si depositus sit*, & verbo: *Clericus non degradandus*, assienta por firme: Que el Iuez Seglar no puede proceder, sino es que sea incorregible, y que no puede ser degradado, sino es pro tribus criminibus, scilicet: *Hæresis, falsi commissi in litteris Apostolicis, & conspirationis in proprium Episcopum; in alijs autem quantumcumque grauibus sufficit sola depositio, adeò si etiam occidit Summum Pontificem, & paratus sit se corrigere non debet degradari, sed in perpetuos carceres detrudi, vel in Monasterium.*

89 Y assi la diferencia constituida por Iulio Claro en dicho lugar, se ha, y deue entender en dicha forma, y conforme a la resolucion de los Autores, y textos en que ellos se fundan; Ellos hablan en conformidad de dicho cap. cum non ab homine, en el està decidido lo que se deue guardar en estas materias, y no admite otra interpretacion, que desquicie su cànonica determinacion, y disposicion, Ludouic. Roman. cons. 76. *In causa nobilis viri*, num. 8. Bursat. cons. 250. num. 2. lib. 3. Gratian. disceptat. forens. c. 215. num. 31. tom. 2. Quia allegatæ doctrinæ debent intelligi, secundum Leges, & Canones per eas citatas, Bartol. in l. non solum 8. §. si liberationis, ff. de liberat. leg. num. 7. & ibi: Poma sub verbo, *Debet intelligi*, alios concordantes, citans Gaspar Caballin. de euictionib. §. 4. num. 28. Ludouic. Roman. cons. 211. *Allegationes Doctoris eximij*, num. 5. vbi Horat. Mandos. in verbo: *Allegat*, Paris. cons. 71. num. 12. part. 3. Anton. Marcorat. de commun. opinion. lib. 1. tit. 6. inspect. 15. num. 140. ad finem.

90 Tùm, porque dicha llamada sentencia de Don Diego de Tovar, fuera de sus achaques, y enfermedades insanables, mediante la apelacion, se reduce la lite à su pristino estàdo, y obra lo mesmo, que sino se huuiera pronunciado, l. furti 6. §. 1, ff. de his qui notant. infam. l. 1. §. fin. ff. ad Senat. Consult. Turpillian. Andr. Gail. de pace publica, lib. 1. cap. 20. Scaccia de appellat. quæst. 17. limitat. 19. num. 8. vers. *Primus effectus est*, & limitat. 22. num. 2. & his non laudatis, cum pluribus Ludouic. Post. de manuten. obseruat. 8. num. 53. vbi: *Appellatio superueniens suspendit effectum sententiæ, & integer manet status antecedens, & proceditur, ac si sententia lata non esset, nullùque ius parti adquisitum censetur, iudicatum tollit, & iura futuri euentus suspendit, & extinguit omnes iuris effectus:* Y assi no ay degradacion actual; y en este caso no puede auer Autor alguno, que (quando militara en el nuestro) auer cometido estos Reos atrocissimos delitos, y q̃ no se esperara de ellos enmiẽda, y q̃ notoriamente fueran incorregibles, no podia el Iuez Seglar proceder a la execucion, pues por la inspeccion de los autos no estàn actualmente degradados estos Reos.

91 Tùm, porque la degradacion actual no consiste solo en la sentencia, sino que tambien es menester: *Quod exuatur priuilegio Clericali, & post hæc traditio sæculari Curiæ subsequatur*, cap. nouimus 27. de verbor. significat. cap. degradatio 2. de pœnis, lib. 6. cap. ad falsariorum, de crimin. falsi, ibi: *Postquam per Ecclesiasticum iudicem fuerint degradati sæculari potestate tradantur*, cap. ad abolendam, 9. de hæret. vers. *Præsentem*, singulariter S. Cõcilium Tridentinum sess. 13. cap. 4. ibi: *Vt ob eorum atrocitatem è Sacris ordinibus deponendæ, & curiæ sint tradendæ sæculari*, cum multis Barbos. de offic. Episcop. alleg. 110. a n. 17. donde pone la forma de esta degradacion actual, y executiua.

92 Lo quinto, que de todo lo dicho se colige, y con toda euidencia se verifica, y prueba: Que en virtud de esta llamada sentencia no se puede dezir: Que el Nuncio de su Santidad en no remitir la execuciõ al Iuez Seglar para que la execute, ha hecho, y haze fuerça, assi por la qualidad del delicto, disposicion que tiene la sentencia, y que estos Reos no han sido, ni son incorregibles, ni se les prueba que ayan cometido otro, como porque de todas estas circunstancias no puede el Seglar ser Iuez, ni obligar al Eclesiastico a que se le remita, que todo esto pende de su arbitrio, vt in terminis tenet D. Præses Couarruu. lib. 2. variar. cap. 20. sub num. 7. donde por firme assiẽta: Que sino son por los delitos exceptuados, y que el Clerigo sea incorregible, ó el delito sea atrocissimo, y perniciosissimo en la Republica, ni puede ser degradado el Clerigo, ni entregado a la Iusticia Seglar, y todo esto lo remite, y pone en el arbitrio del Iuez Eclesiastico: Quem sequuntur Iul. Clar. & Scaccia lib. 1. de iudicijs, cap. 11. num. 63. præcipuè 67. vbi: *Quod relinquendum est arbitrio iudicis Ecclesiastici, qui secundum qualitatem facti, & personarum decernat: An debeat relinqui Curiæ sæculari, vel non*, cum pluribus alijs Carol. de Grassis de effectib. Clericat. effect. 1. n. 805.

93 De que se origina: Que justamente el Nuncio de su Santidad admitió la apelacion, y suspendió los efectos de la llamada sentencia, y que en

esto

esto no pudo, ni puede auer hecho fuerça, como Iuez competente, y que en esta parte pende de su arbitrio: y que el Iuez Seglar no le puede compeler a lo contrario, gloss. in cap statutum, §. assessorem, de rescript. in 6. Innocent. in cap. in præsenti, de testib. Ripa in l. 2. n. 29. ff. de re iudic. Bart. in l. 1. in fine, ff. de legat. 2. in disp. 1. in 2. volum. Bald. in l. 2. C. quomodo, & quando iudex, Salicet. in l. si societatem, §. arbitrorum, num. 26. ff. pro socio, & in l. cum anteâ, C. de arbitr. Ias. in l. si sic legatum, num. 5. ff. de leg. 1. & in l. de pupillo, §. qui opus, ff. de noui oper. nunciat. Put. de Syndicatu, tit. de potest. iudicis, num. 1. Curt. Iun. in l. 1. num. 30. ff. de iurisdict. omn. iudic. Monticell. in pract. crimin. reg. 2. n. 14. Menoch. de arbitrar. lib. 1. q. 70. num. 6. Calcan. cons. 38. num. 8. Crauet. cons. 78. n. 8. Roman. consil. 27. & cons. 261. & 364. Alex. cons. 106. á num. 10. vol. 3. Boer. decis. 284. n. 17. Magon. decis. Lucens. 42. n. 21. & decis. 43. n. 30. p. 1.

94 Conforme a lo qual los Autores de que se puede valer el señor Fiscal, no embaraçan, ni pueden, ni a este caso pueden adaptarse.

95 Grass. de effectib. Clericat. d. effect. 1. a num. 813. habla en caso, que el Iuez Eclesiastico aya efectiuamente remitido al reo al Iuez Seglar, que entonces podrâ proceder contra el Eclesiastico, y esto ha, y debe ser en los casos que permite el Derecho Canonico: y fuera de ellos, ni lo puede hazer el Iuez Eclesiastico, aunque el delito sea grauissimo, y diesse muerte al Sumo Pontifice, si el Reo Eclesiastico estuuiesse dispuesto a corregirse, que entonces *Debet detrudi in perpetuum carcerem, seu Monasterium*, n. 836.

96 Y lo mesmo tiene, y resuelue Tiberio Deciano, y habla en delitos exceptuados.

97 Y Camillo Borello antes haze a fauor de esta doctrina con tantos fundamentos zanjada, respeto de que en el cap. 71. num. 65. pone la question: Si podrâ el Iuez Seglar conocer, si la sentencia dada por el Iuez Eclesiastico es justa, ô injusta, respeto de que como dexa assentado en el num. 63. y 64. por la degradacion actual, y entrega del Iuez Eclesiastico al Secular, se haze el degradado del fuero del Secular, tamen concluye, que de ninguna suerte puede conocer de si es, ò no, injusta la sentencia; porque esto toca precisamente al Iuez Eclesiastico, y no al Seglar, num. 69. ibi: *Nam ex quo Ecclesiasticus Prælatus conferat Sacros ordines, ad illum spectabit eosdem illis exuere, & gradu deijcere, vt dictum est, quo deiectu, & charactere deleto, si iudex sæcularis cognosceret, & forte decerneret perperam degradatum esset quodammodo illum restituere ad Sacramenti ordinum reiterationem, quod fieri non potest, nisi tantummodo omissum suppleri.* Et num. 71. ibi: *Insuper si cognitio ista, an ritè gradu eiectus sit, ad sæcularem iudicem pertineret, vana quodammodo redderetur iudicis Ecclesiastici potestas, quia sæcularis si improbaret, vel approbaret, quod ab Ecclesiastico iudice factum esset, assumeret sibi omnimodam cognitionem rei spiritualis, quod a iure improbatur*, y assi no parece possible, que el Iuez Seglar tenga parte alguna, ni conocimiento en esta causa, ni funcciones correspondientes a ella.

98 Y la decision de Ioan Francisco S. Felicio 139. antes haze a fauor del intento, porque procede en el Religioso, que cometiò homicidio tempore celebrationis Diuinorum officiorum, fue degradado, y entregado à

la Iusticia Seglar. Dudóse si podia executarse la sentencia de muerte por el mesmo processo, y causa hecha por el Iuez Eclesiastico, y si faltaua algun adminiculo, si podia suplirlo el Iuez Seglar? Y si bien en esta parte se reconoce en dicha decision: Que lo podia hazer el Iuez Seglar, no siendo en lo essencial de la sentencia, porque si estaua bien, ó mal degradado, tocaua al Iuez Eclesiastico, como competente de la materia, los demás adminiculos incidentes, no lo alteran, ni pueden, con que de primo ad vltimum se reconoce, que para que el Iuez Seglar pueda executar la sentencia de degradacion, es preciso que el Iuez Eclesiastico sentencie la causa, por ella haga la actual degradacion, y precedan las demás solemnidades, y hecho se entregue al braço Seglar, y hasta que aya hecho esto el Iuez Eclesiastico, no puede el Seglar (en lo essencial sin disputa) en lo accidental proceder, ni executar la sentencia del vltimo suplicio.

99 Y la decision 66. de Iulio Carthario haze a fauor de nuestro intento, reconociendo, que el caso de dicha decision fue: Que vn Religioso por auerle mandado su superior encarcelar, le diò la muerte: con esta ocasion se disputa: Si este debe ser degradado, y entregado al braço Seglar, & vltimó supplicio puniendus? Y lo mesmo a vn Sacerdote Regular, que cometió dos sacrilegios, y se examina la question celebre: Si el Clerigo por delito grauissimo, y calificado puede ser degradado, y entregado a la Iusticia Seglar, non spectata illius incorrigibilitate? Y desde el num. 1. hasta el n. 33. refiriendo algunos Autores, defiende la parte afirmatiua, que puede ser degradado, y entregado á la justicia Seglar: Y desde el num. 33. in finem vsque, neruosamente, y con gran manojo de textos, Autores, y Autoridades, defiende: Que de ninguna suerte puede ser degradado, ni entregado a la justicia Seglar este Religioso. Y desde el num. 48. assienta con mas de treinta Autores, y por comun, è inconcusamente recebida doctrina: Que sino es por vno de los tres casos mencionados, este Religioso, ni otro ningun Eclesiastico, pueden ser degradados, ni entregados a la justicia Seglar, y cita para este intento el cap. cum non ab homine, y los demàs que hablan en la materia. Y en el num. 53. in fine, despues de auer traido muchos exemplares a fauor del intento, resuelue lo decisiuo del en estas palabras: *Hæc igitur fuit sententia Congregationis Varanum ob crimen homicidij in Priorem admissum non esse tradendum in Curiæ sæculari, sed habitu Religioso expoliandum, & in opus remigandi perpetuò damnandum, excommunicatumque, & irregularem declarandum; atque ita ex voto Congregationis sententiam tulimus, & pro illius exequutione Varanus, obtenta prius absolutione ab excommunicatione, ad triremes Regias missus fuit ad remigandum in perpetuum.* Y desde el num. 54. Que por el crimen de sacrilegio el Clerigo, y Religioso solamẽte se han de deponer, y no actualmente degradar: y esto aunque ayan cometido grandes, y atroces delitos, como no sean incorregibles, y que entonces lo vienen a ser, quando despues de auer sido depuestos, y corregidos, bueluen a los primeros delitos, ó mayores, y perseueran en ellos. Y desde el num. 112. Que por la reiteracion de ellos se puede aumentar la pena: *Non autem ad mortem naturalem*, sino otra, que se equipare a ella, como son galeras, ò detrusion en vn Monasterio por sus dias. Y

assi

assi lo resuelue en el num. 130. ibi: *Et ex his cessat consideratio ex aduerso facta, quod quando Clericus non potest ab Ecclesia puniri, potest absque aliqua degradatione comprimi a iudice sæculari secundum communem opinionem, de qua testatur Clar. in d. § fin. quæst. 36. vers. Successiuè quæro, & Diaz in pract. crimin. canon. cap. 131. secundum veterem impress. seu cap. 142. secundum nouam impress. cum addit. Ignat. Lopez, habet enim sic Ecclesia ex prædictis maiorem pœnam, & citrà morem vltrà depositionem, & detrusionem in Monasterium, quam ob qualitatem reiterationis potest imponere, carceris scilicet perpetui, vel triremium in perpetuum. Et propterea degradationi, & Curiæ sæculari traditioni locus esse non potest ex sententia Iul. Clar. Diaz, & aliorum, quos illi citant vbi supra, & DD. communiter in d. cap. cum non ab homine, de iudic. ex his, quæ suprà explicui, in ea sum sententia ego Flaminius Cartharius I. V. D. Vrbeuetanus, & causæ iudex, quod Frater Antonius Regularis Sacerdos iure degradari minimè possit, vt vltimo afficiatur supplicio, sed ob prædicta sacrilegia deponatur, & pœna perpetuæ remigationis damnetur.*

100 Y haziendo paralelo de este nuestro caso a los mencionados en dicha decision, y referidos en los demàs lugares, no serà possible adequarse, y la distancia es tan grande, que no pueden juntarse; pues en el de la decisiō fue vn Religioso precipitado homicida de su Prelado, y los demàs sacrilegos, y adhuc tamen no fueron degradados actualmente, ni remitidos a la justicia Seglar, sino que a lo summo se les condenô en galeras, ó en perpetua reclusion en vn Monasterio, que estas se equiparan a la muerte natural, y se proporcionan, vt cum Conano, & alijs in terminis tenet Sanctorius in examine pœnar. Regular. tom. 1. cap. 2. fol. mihi 44. ibi: *Carcer perpetuus, & triremes, capitali pœna æquiparantur, quia pœna capitis, ea dicitur, qua vel vita, vel libertas, vel ciuitas, vel honestas perditur, & caput vel est naturale, vel ciuile, naturale adimit mors: ciuile, cum cōsistat in libertate, ciuitate, vel familia, dicitur amitti deportatione exilio, carcere, & triremibus, quæ deportationis loco successerunt, & sicuti capitis naturalis amputatio aliquem ab hominum cœtu eximit; ita cum exilium carcer perpetuus, & triremes condemnatum è Republica, vel ciuitate, aut Religione eximant meritò morti ciuili comparantur*, ex l. 2. in fine, ff. de bonor. possess. contra tabul. & l. 3. §. 1. ff. de pœn. Y nuestro caso viene a ser auer cooperado fray Iuan de Morales, y el Licenciado Araya en vn resello de moneda de cobre cantidad limitada, que ni es crimen de falsedad de moneda, ni por él estos reos han podido, ni pueden incurrir en pena de muerte, y que assi la sentencia de degradacion fue excessiua, està apelado de ella, admitida, y por Iuez competente, con que no es possible que aya rastro, ni imaginacion de violencia.

101 Y Ansaldo antes haze a fauor nuestro, considerando, que en el c. 1. defiende constantemente, q̄ el Iuez Seglar no puede conocer de ninguna causa de los Eclesiasticos: y que si de hecho lo hiziere, la sentencia, y todos los autos son nulos; constando que lo es, y esto Quamuis sit bannitus contumaciter in pœnam capitis a sæculari iudice decapitare nequit. Y en el cap. 2. Que lo mesmo procede en qualquier crimen atroz que sea, y aun que sea homicida de algun Cardenal, y aprehendido por latrocinios, y otros delitos graues; que en estos debe ser degradado, y recluso en algun

Mōnasterio,sino es que sea assassino,ò incorregible, y delitos exceptuados por derecho Canonico. Y en el cap.3.disputa la question: Si los Clerigos,ofendiēdo à algun Principe secular se dirán cometer crimen læsæ Maiestatis? Y si pueden por este delito ser castigados por el juez seglar? Y despues de auer disputado latamente la question, en el num. 164. resuelue: Que las leyes que hablan deste delito estan confirmadas por los Sumos Pontifices,y que son subditos de los Principes seculares, Y esta question la tenemos resuelta en nuestro primer papel,y que en lo formal no son subditos del Principe secular,si bien en lo material,& secundúm quid,son vassallos,tamen en quanto a este delito de falsedad de moneda,no les comprehende el Autor en este capitulo,mas antes en el cap.4.lo declara, y determina(vt dictum est suprà) Que en quanto a este no ay confirmacion Pontificia,y que la diferencia es grande;porque el crimen læsæ Maiestatis humanæ es personalissimo,y del mayor perjuicio que se puede imaginar, y q̄ nó conuiene con el de la moneda, que totalmente tiene, y contiene en si gran distancia.

102 Y Carleual de iudic. disp.2.quæst.7.à num.773.tambien haze a fauor de nuestro intento;respeto de que en dicho lugar asienta: Que el juez Eclesiastico sentenciò al Reo,y le degradò formal,y actualmente,y le remitio al juez seglar,y que assi no puede conocer del valor de su senté cia,ni formar nueuo processo,sino solo imponer la pena condigna, que la Iglesia præ misericordia imponere recusauit, tanquam in notorié confessum,& conuictum. Y aunque en el num.774.dize:Que no podrà proceder en quanto a lo dicho,empero a la imposicion de la pena es juez competente;esto mira a la qualidad de la degradacion hecha,y executada por el juez Eclesiastico,y en su execucion condenar en la pena del vltimo suplicio,en cuya conformidad se hizo la relaxacion;Nam aliàs,sino pudiesse el juez seglar condenar entonces al Eclesiastico,cumpliendo lo que êl dexô, seria frustratoria la degradacion actual,y remission,y esto es lo que conforme a ella se executa;porque ya conforme a ella le halla el juez seglar desnudo del fuero Eclesiastico,y de su jurisdiciō para poder imponerle, cōforme a lo processado,la pena del vltimo suplicio,y executarla,y esto no ha llegado en nuestro caso;porque adhuc sub iudice Ecclesiastico lis est, y no està degradado actualmente,ni hechas las demas funcciones;ni entrega de los Reos a la justicia seglar,para que obre en conformidad de lo que disponen los sagrados Canones,y Bulas Pontificas.

103 Y Machado d.tom.1.lib.1.part.3.tract.12.docum.3.num.4.fol. 142.contesta con los demas,y a fauor destos Reos,y expressamente determina:Que hasta que el juez Eclesiastico se le entregue al juez seglar, no pierde el Eclesiastico su priuilegio,ibi:*El tercer efecto, que solamente causa la degradacion actual,es;que como consta del derecho,el Clerigo actualmente degradado pierde el priuilegio Clerical,del fuero,y del Canon;y assi disponen los sagrados Canones que a la degradacion actual assista el juez secular,a quien despues de degradado,le diga el degradante,que le reciba en su fuero.* Luego antes desto no tiene jurisdiciō alguna el juez seglar,ni le puede obligar al Eclesiastico,sin auer precedido lo dicho,a que se le entregue.

Y

104 Y Bobadilla, lib. 2. Politycor. cap. 18. à num. 81. no perjudica; respeto de que desde el num. 77. mueue la question, si el juez seglar podrá castigar al delinquente, que despues de infamado, acusado, o preso, se hiziesse Clerigo, o entrasse en Religion, professando, o tomando orden sacro en q̃ pone la diuersidad de opiniones q̃ ay, y q̃ podrá ser castigado, en quãto a la pena ciuil, no empero en la persona: y forma sus extensiones en el numero siguiente, hasta el n. 81. y en el 82. lo limita: Que siendo digno de pena de muerte, ó de mutilacion de miembro, que está obligado el Prelado (segun los mas Autores, que desto escriuen) a degradar al Clerigo, y entregarle al juez seglar, que le castigue. Y si bien esta no es nuestra questiõ ni necessitamos de ajustar su verdadera resolucion, en ella el mismo Bobadilla confiessa: Que el juez seglar no podrá compeler al Eclesiastico, a que haga esta entrega, sino que ha de acudir al superior del Eclesiastico, para que le compelan a ello, y reprehende a los juezes seglares, que executan lo contrario; porque para la pena corporal ha de preceder actual degradacion, si ya no es que el delinquente fuesse solo de Ordenes menores. Y lo mesmo tenia, y tiene resuelto en el num. 38. Que el juez seglar no puede castigar corporalmente a ningun Clerigo de mayores Ordenes, sin que primero sea degradado por el juez Eclesiastico, y entregado a la justicia seglar, por muy graue, y atroz que sea el delito, segun la comun resolucion: Que en quanto a las personas de los Clerigos, es auido el juez seglar por persona priuada, y la entrega es necessaria, quando la degradacion es verbal; empero si es real, no es necessaria la entrega, porq̃ qualquiera degradado actualmente, queda sugeto a la jurisdicion seglar, juzgando que la entrega no es precisamente necessaria, en que parece se engañó, ex dictis supra.

105 Y de qualquiera suerte que se pondere habla a fauor de nuestro caso, porque el delito no es atroz, ni es de los comprehendidos, ni está actualmente degradado, ni la llamada sentencia, obra este efecto, ni tiene estado, ni le puede tener.

106 Y en el num. 74. el mesmo Bobadilla explica esta doctrina: Que auiendo el Obispo, ó Prelado degradado actualmente al Clerigo, podrá castigarle el Iuez Seglar, aunque el Eclesiastico no le aya entregado al braço Seglar, empero que siendo degradado el Clerigo solamente de palabra, que es siendo depuesto de la Dignidad Clerical, por sentencia del Eclesiastico, sin auer llegado a execucion de la real, ó actual degradacion, en tal caso es necessaria dicha entrega, para que el Iuez Seglar le pueda prender, y castigar en pena de muerte, con que por todas partes assiste a nuestro intento, pues esto no ha llegado, ni puede llegar, ni el Nuncio de su Santidad le puede entregar, ni haze fuerça en no hazerlo.

107 Y Mario Cutello de prisca, & recenti Ecclesiæ libertate, lib. 2. q. 34. no resiste nuestra inconcusa, y acertada doctrina, porque despues de auer puesto desde el num. 1. hasta el 4. Que el Iuez Seglar puede proceder contra los Eclesiasticos, en el vers. *Sed contra*, assienta la contraria opinion con gran copia de Autores: Que podrá proceder el Iuez Seglar contra el Clerigo, y Religioso, si por mucho tiempo huuiere cometido enormes delitos,

tos,siendo apostata,y sin habito,y en ellos huuiere llegado al maximum, vel vltimum quod sic, ibi: *Sed contra, quod imo verior, & frequentior opinio sit, Clericum in Sacris, vel Religiosum Apostatam, si per multum temporis in enormibus versauerint, ac in profundum malorum venerint, & sine habitu capti fuerint, fori priuilegio minimè gaudeant.* Y en su verificacion alega gran copia de Autores, q̃ (quidquid sit de veritate huius quæstionis) no haze a nuestro proposito, ni se puede adaptar a el, porque Fr. Iuan, y el Licenciado Araya han conseruado sus habitos, con ellos fueron aprehendidos, no han sido apostatas, ni cometido grauissimos delitos, ni llegado al colmo de ellos, y delos males, ni el cometido es de calidad, que admita semejante resolucion.

EXCEPCION QVARTA:

Que la Ley, y Pragmatica de la reducion de la moneda comprehende a los Regulares, y Eclesiasticos; y que vniformemente el castigo de su contrauencion se estiende à todos.

108 Esta excepcion la tratará de fundar el Señor Fiscal, en que los Eclesiasticos son vasallos subditos, ratione originis, seu habitationis; y q̃ por el gouierno economico, y polityco estân vniuersalmēte todos obligados a guardar sus leyes, que mirã al bien vniuersal publico, paz, y quietud de sus Reynos, y q̃ puede, Si Clerici aliquid contra Regem, vel rēpublicam fuerint machinati, tamquam proditores, rebelles, & criminosi puniri, Anton. Scap. de iur. non scripto, lib. 1. c. 6. in fine, Camill. Borrell. de præstant. Reg. Cathol. cap. 64. num. 9. & seq. & cap. 71. à num. 8. Ramirez de lege Regia, §. 27. a num. 11. Salzedo de lege Polityca, lib. 1. cap. 3. cap. 4. & 5. & 6. & alijs in locis.

109 Y q̃ esta pragmatica, ò pregon del resello fue en vtilidad publica, y en bien vniuersal de todos, valiendose su Magestad, en el mas ceñido aprieto de sus muchas necessidades, para que por este medio se pudiesse acudir a la paga de los exercitos, q̃ sustenta en tan diferentes partes, como lo vsarõ en otras ocasiones de este, y de menos aprietos de guerras, otros Principes, y Monarcas, Iul. Cæsar. commentar. lib. 5. de bello Gallico, Anton. Sabellic. lib. 5. ab Æneade 9. & lib. 6. cap. 8. Petr. Gregor. de Republica, lib. 3. cap. 6. num. 26. Anton. Nebrix. decad. 2. lib. 3. Paz in l. 68. Styli, num. 32. & alij plures alijs in locis, quos consultò, & breuitatis causa omitto.

110 Y que siendo esto tan constante, los Clerigos, y Religiosos, como partes principales de esta Republica, como entendidos en ella, deuian y deuen fomentar la execucion de esta Ley, y no ser los primeros a su trasgression, para que los Seglares ayudaran a este intento, que con esto la causa publica fuera mas atendida, corroborada, y afiançada, y surtiera mas felices progressos en vtilidad publica, y beneficio de todos, á que estân obligados los Eclesiasticos, vt cum pluribus tenet Castillo lib. 7. cõtrouersiar. cap. 9. a num. 24. Y que assi el castigo deue hazerse con toda breuedad, y

pres-

presteza para escarmiento, y exemplo; y que en querer retardar el Nuncio esto, ha cometido, y comete fuerça, y que en esta conformidad se ha, y deue declarar.

Respuesta.

111 Lo primero, que el estado Eclesiastico, y Ministros de él en lo formal, son vassallos del Sumo Pontifice, que en orden a la espiritual jurisdicion, son subditos, y dependientes de sus leyes, estatutos, y Decretos Canonicos, en lo material, y secundum quid, por lo Economico, y Poltyco estân subordinados a las leyes, que tienen orden al gouierno vniuersal de lo polityco, y economico, y à la conueniencia de la Republica, ò Comunidad, como son leyes de los mantenimientos, y que miran a todo lo que es gouierno vniuersal, conseruacion de esto, de la paz, y derecho natural, y en que tienen sociedad con el resto, como son: Prohibir que no se traigan armas de noche, que no se saquen mercaderias, forma en el edificar, tratar, contratar, vt communiter D.D. Canonistæ in c. Ecclesia, de cõstitutionib. cap. 1. de nou. oper. nunciat. cum ferê infinitis Thom. de el Bene de immunit. Ecclesiast. cap. 9. dub. 1. per tot. Y esto vi directiua, sed non punitiua, nec coerciua, que estas dos calidades vltimas están insitas en la jurisdicion Eclesiastica, y dependientes de ella: Y assi todas las vezes, que o ciuil, ó criminalmente se tratare de proceder contra los Eclesiasticos, ha de ser por sus Iuezes, como personas de diferente territorio, y jurisdicion, cap. at si Clerici, cap. Clerici, cap. qualiter, & quando, cap. cum non ab homine, de iudicijs, cap. 2. cap. si diligenti, cap. significasti, de for. compet. cum alijs, Thom. de el Bene de immunitat. Ecclesiar. tom. 2. c. 9. d. dub. 1. a n. 26. & dub. 2. ferê per tot. præcipué, n. 1. vbi, Ex probabiliori sentẽtia Doctorum: *Non nasci, ex vi ipsarũ legũm, sed ex cõformitate, quam habere debent Laicis Ecclesiastici, vtpotè eiusdem Reipublicæ, seu communitatis partes; ita vt legibus, Principis Sæcularis adstringantur Ecclesiastici non directè, sed solum indirectè, sicut dicitur de Principibus, qui cum legibus soluti sint, tenentur tamen ex quadam congruitate illas seruare, licèt cogi non possint; quia nemo tenetur directè legibus eius, qui in ipsum non habet potestatem, & iurisdictionem; maximè quoad vim punitiuam,* à num. 24. cum pluribus alijs, & dubit. 3. per tot. & dubit. 4. cum plurib. alijs: Et cum ferè infinit. idem tenet Carol. de Grass. de effectib. Clericat. effect. 2. per tot. vbi: *Leges, quæ contrarium disponunt, sunt irritæ, & nullæ:* & num. 512. *Quod si statutum Laicorum esset generale, & non loqueretur specialiter de Clericis, si tamen posset dubitari, quod inferat præiudicium Ecclesijs, vel Clericis, adhuc statuentes cogi possunt à Iudice Ecclesiastico ad declarandum, quod in ea lege non comprehenduntur Ecclesiæ, vel Clerici,* Ancharr. cons. 115. num. 8. Canonistæ in cap. fin. de immunitat. Ecclesiar. & alij, quos refert, & sequitur Carol. de Grass. d. effect. a num. 512. Et hoc etiam procedit in ciuilibus, & in casibus, in quibus Clerici tenentur ad aliquid faciendum, quia semper sunt compellendi per suos Superiores, & Officiales Clericos, non autem per Officiales Laicos, vt omnibus est notum, & communiter practicatur, & cum pluribus tenet Carol. de Grass. de effectib. Clericat. effect. 3. â num. 296. Y esta (especialmente en España) no es materia disputable.

Lo

112 Lo segundo, que si bien los polos firmes de la estabilidad de los Imperios, consiste en la firmeza de la Fè, en lo espiritual; y en lo temporal, en la constancia, y firmeza de la moneda, como reconocen, y confiessan todos los Politycos, y que en la mudança della, o han periclitado, extinguido, y acabado, o vacilado, y fluctuado los Reynos, Republicas, y Monarquias, cum multis Tympus inspecul. Princip. signo 25. per tot. Y en Castilla se experimentô en tiempo del señor Rey D. Alonso el Segundo, cap. 28. de su Coronica: del señor Rey Don Alonso el Sabio, como se colige de su Coronica cap. 1. & 5. y el señor Rey Dō Iuan el Primero, en las Cortes de Briuiesca, año de 1387. El señor Rey Don Enrique el Segundo, año 4. cap. 10. & año 6. cap. 8. Y del señor Rey Dō Iuan el Segundo, cap. 8. y otros infinitos casos que podiamos mencionar, y refieren Basil. Legionens. variar. disput. p. 1. in quæst. de potestate Principis, circa constitutionē, & mutationem monetæ relect. 1. à fol. mihi 495. Mariana lib. 3. de Reg. c. 8. Matth. Brauo de Rege, & Regnandi ratione, lib. 3. á fol. 42. El P. M. Fr. Iuan Marquez en su Gouernador Christiano, lib. 2. c. 29. §. 2. & præcipuê in vers. *Boluiendo*, fol. mihi 218. ibi: *Boluiendo a lo que dexo dicho atras, aunque no se puede negar, que los Principes tienen autoridad de alterar la ley de la moneda, por via de tributo, siempre yo serè de parecer que procedan en ello con gran tiento, como se lo aconseja santo Thomas, porque redunda en gran detrimento del pueblo, mādarla forjar con mas liga: y porque todas las Republicas bien ordenadas han menester conseruar en gran pureza, y sin linage de falsedad la moneda, y la Religion. Porq̄, como dize Santo Thomas* (2. 2. q. 11. art. 3. in corpore) *de la vna depende la vida de la alma, y de la otra la del cuerpo: Y aunque, como añade el Santo, es mucho mayor delito estragar la Fè, que la moneda, toda via son tā parecidos el vno al otro, q̄ en las sagradas letras los monederos falsos, son tenidos por symbolo de los Hereges, como nota S. Basilio* (super Isaiæ 1. ibi: *Argentum vestrum reprobū*) *q̄ deuio de ser la causa porque las leyes los igualaron en la pena de fuego.* Y en nuestros tiempos, con las q̄ ha auido, aunque precisas, y justificadas, se han experimentado no pequeños: no es delito empero, que puede tener trato sucessiuo, ni cometerse otro semejante en grande copia de siglos: y assi el castigo no puede ser para exemplo de otros, y escarmiento en estos Reos; bastante viene a ser con la prision tan estrecha que han tenido, especialissimamente el Padre Fray Iuan, que solo referir la forma della causa horror, y las leyes la admiten en su compēsacion, l. omnes, C. de pœnis, Quam sic ibidem intellexere Odofred. Cyn. Alberic. & Angel. Gloss. in l. si diuturno, verbo: *Si in reatu*, ff. de pœnis, Grámat. crimin. cons. 63. num. 4. & 5. Maranta in praxi, p. 7. n. 101. Franc. decis. 317. n. 4. Monald. cons. 2. n. 61. & cōs. 92. n. 31. vol. 2. Tiraquell. de pœnis, caus. 42. n. 3. Caball. crim. resolut. casu 142. n. 1. & 8. Honded. cōs. 96. n. 39. & cons. 98. n. 35. & cons. 102. n. 57. vol. 1. Peguera decis. 41. n. 2.

113 Lo tercero, que en respuesta del pedimiento que se diò por el Padre fray Iuan, en respuesta a la acusacion del Fiscal Eclesiastico, se reconociô, que auia cometido delito, y en orden a esto no se insistiò en que fuesse absuelto, sino solo se hizo reparo, que en la condenacion de muerte, en que apoyaua su intencion el Fiscal, no estaua comprehendido Fray Iuan por

Religioso,por auerle aprehendido en su habito,por no auer resellado,porque no era delito de falsa moneda,y por todos los demâs cabos, que auemos representado en el primer papel, y en este,y la moderacion de esta sentencia,anteuiendo dichos principios,no parece toca a los Iuezes Seculares, pues seria de lo contrario abrogarse jurisdicion, quando por derecho Diuino está prohibida,y que la apelacion de esto les tocaua, quando el conocimiento principal lo resiste;pareciendo que en los ancianos tiempos algo desto se deuio de executar,vt insinuari videtur in C.tit. de Episcop.& Cleric.& ex actis Apostolorum,cap.25.26.& 27. præcipuê in d.c. 25.num.10. Donde el diuino Paulo consitio en la jurisdicion del juez seglar,ibi: *Dixit autem Paulus: Ad Tribunal Cæsaris: Esto ibi me oportet iudicari: Iudæis non nocui,sicut tu melius nosti; si enim nocui, aut dignum morte aliquid feci, nõ recuso mori, si verò nihil est eorum, quæ ij accusant me, nemo potest me illis donare, Cæsarem appello.* Y en el cap.26.responde a las acusaciones,y quenta la Historia de la persecucion que hazia antes a los Feles de Christo, y su marauillosa, y milagrosa conuersion;siendo constante, que este procedimiento de los juezes fue de hecho,no empero de derecho,y la apelacion fue al Cesar,como superior del Presidente de los Hebreos, que falsamente le oprimian; demas de que en este acto se saca (meo videri) vna doctrina muy adaptada al articulo de fuerça;porque este recurso del diuino Paulo,fue implorar el auxilio contra injustã oppresionem,que padecia por el juez seglar, y que esto fue valerse del derecho natural,para que el juez superior alçasse,y quitasse la fuerça;y asi lo protesta ipsem et Diu.Paulus in c.28.n.19. ibi: *Coactus sum appellare Cæsarẽ, non quasi gentẽ meã habens aliquid accusare.* Y lo mesmo protestò S. Atanasio in Apolog.ad Constantium, *si apud alios* (inquit) *accusatus essem ad tuam Maiestatem prouocarem, sicut dixit Apostolus : Cæsarem appello.* Demas,de que entonces empeçaua a formarse la Iglesia, y en sus tiernos años no pudo varonilmente defenderse;llegando empero a su mayor edad reuocó las leyes,formò las suyas,y en los Concilios se declaró por diuina esta jurisdicion Cartaginense 3. cap. 9. Melleuitanum cap. 19. Calcedonense cap.9.& pluribus alijs in Concilijs,vt testatur Suarez d.loco citato, & omnib.est notum,& supra diximus.

114 Lo quarto,que quando pudieran sugetarse a la jurisdicion seglar Fray Iuan,y el Licenciado Araya,respeto del delito,circunstancias del, y que ya no es posible con su castigo formar exemplo en la posteridad, porque los exemplos presentes estân a todas luzes manifestando, que no se harà jamas otro resello,con que queda frustrado el fin del exemplar castigo, objeto principal de la pena,que ella segun el pernicioso exemplo haze que se agraue,ó desminuya,l.3.§.sed ex Senatus Consulto,ff.ad leg. Cornel. de Siccarijs,l.si quis,§.abortionis,ff.de pœnis,cap.præcipué 11.q.3.gloss. in cap.nemo 32.q.4. Tiraquel.de pœnis temperand.caus.44.n.53. Menoch.de arbitrar.casu 558.num.4.lib.2. con que viene a cessar el rigor de la pretension del señor Fiscal,y conueniencia en que estriua la condemnacion del vltimo suplicio,en que insiste,para que en lo futuro aya enmienda, y escarmiento.

115 Y si a los perpetradores, y fabricadores de la moneda falsa les va le la Iglesia, vt cum fere infinitis tenet Diana resolut. moral. tom. 6. tract. 1. de Immunitate Ecclesiar. resolut. 19. A Fray Iuan, y al Licenciado Araya precisamente les ha de valer el sagrado del caracter indeleble, que possẽen, para que no auiendo sido fabricadores, se les guarden sus priuilegios, queden intactos, é illesos, y conforme a ellos procedan sus Iuezes Eclesiasticos, hasta reconocer si merecen por este delito ser actualmente degradados, pues sin auer llegado a este estado, no es possible que ayan perdido el priuilegio del fuero, ni el Iuez Seglar tratar de su castigo, aunque el delito fuera mas atroz, que el que se les imputa, vt supra diximus, & cum fere infinitis tenet Diana resol. moral. tom. 7. tract. 1. de Immunit. Ecclesiast. resol. 10. cum plurib. alijs, vbi totam materiam ex amussim explicat, multaque in proposito congerit.

116 Y si a la impossibilidad referida dieramos terminos aptos, para que el Consejo juzgara de los meritos de la causa principal, pudieramos de su Clemencia, Iustificacion, y Benignidad, esperar gran reformacion de ella; proprio atributo del hazedor, y con que mas los Principes le assimulan, l. Imperialis, C. de nuptijs, in princip. ibi: *Nam ita credimus Dei beneuolentiam, & circà genus humanum nimiam clementiam (quantam nostræ naturæ possibile est) imitari quis quotidianis hominum peccatis semper ignoscere dignatur, & pœnitentiam suscipere nostram, & ad meliorem eam statum deducere*, & l. si vnus, fin. C. de donat. inter vir. & vxor. ibi: *Cum itaque in vtroque casu opporteat, Augusto remedio causam dirimi, cum nihil tam peculiare est Imperialis Maiestatis, quam humanitas, per quam sola Dei seruatur imittatio*, Themistocles Gentilis Philosophus, vbi pro concione damnauit Alexandri Magni trucem animum ad Theodosium Seniorem conuersus, ibi: *Tu (inquit) improbis largiris veniam, atque id vt probis gratificeris eos dimitis incolumes, & indemnatos, qui stulta, ac vana locuti sunt tanquam eos, quibus tristia somnia obtigerunt: atque ita ad præclaram virtutum omnium, clementiam, quam facillimè impelleris, quia Dei, quam simillimus, & Diuinæ cuiusdam naturæ particeps esse videris*. Et Claudianus in 3. Honorij, Principem exortans, inquit:

Sis pius in primis; nam cum vincamur ab omni,
Munere sola Deos æquat clementia nobis.

Tympus in speculo Princip. p. 1. signo 32. per tot. qui multa in proposito congessit, præcipuè a num. 20. ibi: *Non enim quidquam est, quod Imperium Romanum melius commendet gentibus, quam clementia, hæc Cæsarem Deum fecit, hæc Augustum consecrauit, hæc Patrem tuum in primis pij nomine ornauit*, Marc. Anton. Pitil. Exarch, Princip. vel de exterior. Princip. muner. lib. 3. cap. 27. fol. mihi 164. col. 2. ibi: *Latinè verò Clementia, vel quasi colens mentem, vt dicunt alij mentem æternam, scilicet, quæ Deus est, vel si id mauis, quasi cœli mentio, quod quoties quis Clementis actum faciat, Dei ipsius, cuius proprium est Clementem esse, & misereri semper, & parcere mentionem facto faciens, similis ei esse ostenditur*, Ouid. de Ponto lib. 2. eleg. 9. ibi:

Hoc tecum commune dijs, quod vtrique rogati,
Supplicibus vestris ferre soletis opem.

Et lib. 3. eleg. 4. ibi:

Qui

Quo quisque est maior, magis est placabilis iræ
Et faciles motus mens generosa capit.

Et dixit ad rem sane, optimé Diu. Gregorius Theologorum Summus, & vnus Nacianzenus, orat. 16. de pauper. amor. fol. mihi 272. in Impress. Parisiens. ibi: *Cura vt proximo tuo, idcircò præstantior sis, quia benignior. Fac calamitoso sis Deus Dei misericordiam imitando: Nihil enim tam diuinũ homo habet, quam de alijs benè mereri; tametsi ille maiora, hic minora beneficia conferat, vterque nimirum pro suis viribus. Ille hominem condidit, ac solutum rursum colligit; tu lapsum ne despicias.* Velazquez de Optimo Principe in Psalm. 100. vers. 1. lect. 1. fol. 7. & lect. 2. & lect. 3. à fol. 11. & lib. 4. annotat. 8. fol. 339. & annotat. 9. fol. 342. & annotat. 10. fol. 345. & annotat. 11. fol. 347. qui plura in propsito congessit. Y brilla mas la clemencia, quando ay algo que remitir, que el delito es materia de la gloria de el Principe, que a no auer culpas, no tuuiera lugar la piedad; y si estuuiera todo compuesto, no se adelantara, ni realçara la disposicion Regia, que la agua se estima, quando la tierra està seca, Casiod. lib. 3. variar. Epist. 46. ibi: *Materia est gloriæ principalis delinquentis reatus: quia nisi culparum occasiones emergerent, locum pietatis non haberet. Quid enim salubris ordinatio gerat, si morum probitas cuncta componat? Arida siccitas madentis pluuiæ beneficium exoptat. Salutiferis medentium manibus, nisi infirma valetudo non indiget. Sic dum imbecillitati succurritur, conuenienter remedia tribuuntur. Quapropter casibus asperis præstandum est sub iustitiæ laude moderamen.* Et lib. 12. Epist. 28. ibi: *Nam si nullum pœnitus indigere contigeret, locum preinde largitas non haberet. Data est Prouincijs in Regis nostri laude, penuriæ steriles facti sunt agri, vt vbertas Domini posset agnosci.* La medicina se apetece, quando ay enfermedades, que curar, que a no auerlas, no tuuieran aprecio, ni necessitaramos de Medicos, si no las huuiera, Diu. Matth. cap. 9. num. 12. ibi: *Non est opus valentibus medicus, sed malè habentibus.* Y para los casos arduos, es la templança, q̃ no disuena de los efectos admirables de la justicia; y entõces se estima mas la indulgencia, quãdo precede la necessidad de ella, Casiodor. lib. 1. variar. Epist. 16. ibi: *Hinc est, quod consuetudinis nostræ, humanitate commoniti, opem fessis, manum porrigimus oneratis: vt pietatis nostræ remedio surgant, qui fortunæ suæ acerbitate corruerant.* Causa, porque el gran Theodosio en la remission delos delitos, con voluntad afirmaua: Que quisiera que los difuntos resucitarã para que huuiera mas a quien perdonar, y pudiera explayarse, y dilatarse mas su insaciable clemencia: Dauase por obligado, solo con que la pidiessen: las causas de justo sentimiento, y disgusto, eran prendas, ê hipotecas ciertas para conseguir la venia, è indulgencia. Quando mas indignado por el delito, prestaua mayor seguridad de alcançarla. Tal era su paternal amor, que quando esperauan mas cierto su castigo, no solo la esperança del indulto, sino tambien la possession segura de su gracia, Diu. Chrysostom. in orat. coram Theodosio, ibi: *Solemnitate hac superueniente per totum Orbẽ terrarum epistolam missisti, iubentem carcere detentos dimitti, & illis ignosci crimina; per litteras dicebas: Vtinam mihi liceret, & defunctos reuocare, & resuscitare, ac ad priorem vitam reducere,* Diu. Ambros. in orat. funeris, eiusdem Theodosij, ibi: *Beneficium se putabat accepisse Augustæ memoriæ Theodosius, cum rogaretur ignoscere,*

& tunc proprior erat veniæ; cum fuisset commotio maior iracundiæ: Prærogatiua irascendi erat, indignatum fuisse; & optabatur in eo, quod in alijs timebatur, vt irasceretur. Hoc erat remedium reorum, quoniam cum haberet super omnes potestatem, quasi parentis, expostulare malebat, quam quasi iudex punire, sæpè trementes vidimus, quos obiurgauat, & conuictos sceleris, cum despertassent, solutos crimine. Vincere enim volebat, non plectere, æquitatis iudex, non pœnæ arbiter, qui numquam venia in confitẽte negaret. Que es dote principalissima de los señores Reyes la benignidad. Homobono de statib. vitæ humanæ 2. part. cap. 1. Carol. Maranta respons. 43. num. 42. vers. *Romæ quoque.* Y assi, no pudiendose por el Consejo suauizar lo azedo de la sentencia, ni templar lo lethal, y mortifero della, ni absoluer, quando están (aunque nulamente) condenados los Reos; Que es lo que hizo el Rey D. Iuan el Segundo, el perfecto de Portugal, en la paridad de votos, y conflicto de otro caso (como refiere Garcia Rosende en su Coronica, cap. 99. fol. mihi 62. ibi: *A Rey nam pertenece se nam yr à parte da clemença, è dar à vida, è vsam em lha dar, et dou aisso meu voto*) Ni manifestar la piedad de el Consejo, de que siempre se vale: camino mas ajustado a todo parece, pues la materia lo pide, declarar; Que el Nuncio de su Santidad en conocer, y proceder, y en auer admitido la apelacion, no ha hecho, ni haze fuerza. Como lo esperan conseguir estos Reos, Salua in omnibus, &c.

Doctor Blasius Gundisaluus à Ribero Consultor Sancti Officij, Regalibus in Consilijs Aduocatus, Pauperum, Carceratorumque Sanctæ Generalis Inquisitionis.